GEORGII ADAMI STRVVII,

ICTI CONSVMMATISSIMI
SERENISSIMORVM DVCVM SAXO-VINARIENSIVM CONSILIARII INTIMI PRAESIDIS REGIMINIS AC CONSISTORII SAXO-IENENSIS SPLENDIDISSIMI FACVLTATIS IVRIDICAE ORDINARII ET CVRIAE PROVINCIALIS AC SCABINATVS ASSESSORIS MERITISSIMI

LIBELLVS
DE
IVRE OVIVM,
Vom
Schäfferey-Rechten.

EDITIO NOVISSIMA CORRECTIOR.

I E N A E,
SVMTIBVS ET LITTERIS IOH. CHRISTOPH. CROEKERI,
1 7 4 2.

Digitized by Google

Digitized by Google

I. N. D. N. I. C.

PROOEMIVM.

AB orbe condito, BENEV. LECT. paucæ & fere nullæ fuerunt Gentes, quibus non ſingulari oues fuerint & curae & aeſtimationi; Hinc quoque factum eſt, vt referente VARRON. *L. 2. de re ruſtic. Illuſtriſſimus quisque apud antiquos paſtor fuerit*; atque (vt in praeſenti quorum in ſacris honorifica fit mentio, Heroas illos maximos praetermittamus,) ditiſſimos pecora pauiſſe, honeſtiſſimumque fuiſſe ſtudium rei pecuariae ſatis veterum probant exempla. Namque in Graecia illud ita viguiſſe ex HOMERO aliisque antiquiſſimis Ethnicorum ſcriptoribus conſtat, vt non Reges modo, ſed ipſos etiam DEOS immortales paſtores fuiſſe tradant. Et quanquam OVIDIVS Romulo populi vicini affinitatem contracturo nocuiſſe ſcribat, quod a Fauſtulo inter paſtores educatus eſſet, & aliquando oues pauiſſe crederetur; PLINIVS tamen teſtatur, pecus aliquando vnicum Romanis

Digitized by Google

fuiſſe vectigal, & non modo in magno habitum eſſe honore hoc ſtudium, ſed & apud eosdem diutiſſime durauiſſe; Cui calculum ſuum ille ipſe adieciſſe & antedictis contradixiſſe videtur; de ſenatoribus Romanis viris alias honoratiſſimis poſtmodum quod ipſi ſuas pauerint oues referens. Quemadmodum autem omnium rerum, ita & huius ſucceſſu temporis ſecuta eſt mutatio; ſiquidem increſcente luxu pecus illis tantum tribuiſſe paſcendum Romanos, qui tenuiores fuerint fortunae teſtem praeter alios habemus IVVENALEM. Quo res noſtris deuenerit temporibus, quodque nonniſi infimae ſortis & humi repentibus hominibus oues tradantur cuſtodiendae, cuique ſatis conſtat; Verum tantum abeſt vt nobiliſſima etiam ingenia illarum hodie abiiciant curam, vt potius ipſi Principes omnem moueant lapidem, quo ſua conſeruent ouilia, & iura ſalua intactaque maneant haut ignari ſingularis quam praeſtant vtilitatis; Hinc etiam eſt, quod apud priſcos illos in ouibus omnes collocatae fuerint diuitiae. Namque quin pecunia & peculium pecori debeant ſuam nomenclaturam nullum eſt dubium; Pecoris vero nomine cumprimis tunc temporis veniſſe oues anſam praebet credendi praeſtantiſſimum

mum

Digitized by Google

mum VARRONIS hunc in modum iudicium: *quadrupedum ſylueſtrium, quas vtilitatis cauſa deprehenſas homines incluſerunt, vt manſueſcerent, primae non ſine cauſa putantur oues aſſumtae & propter vtilitatem, & propter placiditatem: Maxime enim naturae quietae & aptiſſimae ſunt ad vitam hominum; ad cibum enim lac & caſeum adhibitum, ad corpus veſtitum & pelles attulerunt.* Quorum vſum eximium ſacrae literae pluribus locis itidem commendant, praeprimis autem eiusdem Sapientiſſimus ille *Prouerb. 27.* hanc facit mentionem: *Agni ſunt ad veſtimentum tuum, & boedi ad agri pretium. Sufficiat tibi, ſufficienter habebis lac caprarum in cibos tuos, & in neceſſaria domus tuae, & ad victum ancillis tuis.* Hisce pondus quoddam magnum Viri rebus domeſticis exercitatiſſimi IOHANNIS COLERI *in Oecon. ſua rurali & domeſtica p. m. 420.* addunt verba: Wol dem Wirth dem die Schaffe wohl beyſtehen, denn der leidet keine Noth, ſeine Schäfflein können ihm nechſt GOtt wohl forthelffen, ſie nehren, ſpeiſen, träncken, und erhalten ihn, und machen ihn freylich zum Herrn. Wie ich dann ſelbſten einen Bauer in der Schleſien geſehen, der nicht allein ein Bürger-Gut in der Stadt hatte, ſondern auch ein gut Dorff darzu kauffte, und ſchriebs nechſt GOtt alles dem

Digitized by Google

Schaff-Vieh zu, daß er reich worden war, dieweil er mit dem wol umgehen kunte. Ipse quoque KLOCKIVS hanc decantatam ouium vtilitatem in *Lib. 2. de Aerar. cap. 4. n. 21.* nequaquam reticere potest, speciatim omnia ibidem referens. Sed quid opus est, plura adducere rerum testimonia, cum ipsa res cuiusuis testatione satis loquatur. Quod cum ita sit, eo magis mihi gratulor, quod hanc commendatione & auspiciis illustris Domini Praesidis, materiam de re tam vtili agentem, nec adeo tractatu indignam suscipere licuit; Cuius immortali laude decoranda erga me beneuolentia vti nunquam non, ita in hac elaboratione egregio effulsit documento, quod cum ad ipsum virum illustrem, tum ad eiusdem instructissimam Bibliothecam aditus semper patuerit. Ceterum quum non possim quin infirmitatem & ingenii mei imbecillitatem fatear, quod ipsa forsitan res easdem sit proditura: Spero tamen a quocunque, si errauero, me eo facilius impetraturum veniam, quod non ea, quae huius materiae amplitudo, & dignitas, sed quae ingenii mei tenuitas, iudiciique imbecillitas permittunt, promittam, accuratiorem elaborationem sagaciori relinquens aetati. Sic igitur.

Digitized by Google

FELICITER!

SECTIO I.

DE OVIBVS EARVMQVE AFFINIBVS.

CAPVT I.

DE IVRE OVIVM IN GENERE.

§. I.

FOrma & qualitatibus, praesertim si extra terminos Europae vagemur, multum inter se differunt oues, siquidem in Peru regione oues ad asellorum magnitudinem, longis cruribus & crasso corpore crescere, iisque praeterea caput longum ad effigiem Cameli esse testis est CARDANVS *d. rer. variet. Lib. 7. cap. 31.* Sic OLAVS *in descript. Gent. Sept. Lib. 17. cap. 1.* refert, quod Insula Gothlandia arietes siue verueces producat ceteris robustiores & proceriores, quibus quaterna vel octona cornua crescant: tantumque ferociae a cornibus mutuent, vt tempore coitus, nisi serra vel lima demantur, ceteris animantibus sint nocumento ipsique pastori rebelles. Et BOETIVS *in Scotiae descript.* fecit mentionem montis cuiusdam in Gareota Scotiae regione *(Doundor)* aurei ab incolis appellati, quod oues in eo flauae sint, dentes coloris plane aurei habentes, carnes vero velut croco tinctas. Nec praetermittendum quod HERODOTVS de Arabia affirmat; esse nimirum ibidem duo ouium genera admiratione maxime digna, quorum vnum caudas habeat tam longas, vt non sint tribus breuiores cubitis: alterum vero ad cubitalem latitudinem caudas gerat. Praeter has referente IOH. BODINO *in Method. histor. cap. 4.* LEO AFER *Historicus* se vidisse affirmauit ouium Aegyptiarum caudas, quae pondere libras quinquaginta; interdum vero centum viginti aequarent. Ideoque vnumquemque pastorum doctum esse debere arte Fabrili, vt plostella faciant, quae singularum ouium caudis subli-

Digitized by Google

ſubligent, ſuper quae caudas ipſas alligent. Quod idem BELLONIVS atque HIERONYMVS CARDANVS tradiderunt. Verum cum haec plane fidem noſtram excedant, ſatius eſt, vt ea in re credamus IOH. LVDOLPH. *in hiſtor. ſua Aethiopic. Lib. 1. cap. 10. Mirabile*, dicenti, *illud genus ouium in oriente atque Africa ſatis notum hic quoque frequens eſt. Caudas tam obeſas habent, vt minima decem vel duodecim libras; maximae interdum vltra quadraginta pendent. Igitur neceſſe eſt ploſtellum ſupponere, quo tantum onus eo commodius poſt ſe trahere poſſint, neque humi laceretur aut corrumpatur. De his caudis accipienda ſunt, quae in ſacrificiis Hebraeorum inter alia pinguia cremari iubentur; quum & ſpeciale nomen apud illos extat* אַלְיָה *Vulgaris vero & macilenta illa tam noſtrarum ouium, quam aliorum animalium cauda* זָנָב *vocatur. Praeter iſtas* POLYD. *Lib. 1.* ouium in Scotia meminit, quae ne id quidem, quod omnibus animantibus commune eſt, habeant, cum *praeter rorem coeleſtem nullum bibant potum, adeo vt etiam a paſtoribus de induſtria a fontibus arceantur, quando experientia ſit cognitum, quod dare bibere illis ſit exitiale.*

§. II.

Ceterum cum nobis ouium ſiue alibi, ſiue in Europa & noſtris regionibus exiſtentium naturam explicare non ſit propoſitum; ſed de iure, h. e. quod iuſtum eſt circa oues agere! Ideoque ea tantum quae annotatu digna, ac ad onomatologiam neceſſario ſpectant, perſequamur. Eſſe autem ouem ex genere biſulcorum non modo ipſa loquitur αὐτοψία, ſed huius etiam rei teſtem habemus ARISTOTELEM: *ouis* inquientem, *biſulca eſt, forcipem enim pro ungula habet.* Praecipue vero famoſa eius eſt ſtoliditas atque ſimplicitas, quibus aſino nequaquam inferior eſſe videtur, cum & AELIANVS ſcribat: *Ouis & aſinus ineptiſſimis ſunt moribus & animis degeneribus;* cui haut diſſentit ADAMANTIVS; *In ouis,* dicens, *ingenio ſe prodit τὸ εὐηθες, i. e. ſimplicitas vel ſtultitia,* hinc προβατώδης dicitur homo

homo ſtolidus et quaſi ouis ingenium referens. Idcirco ARISTOTELES quoque *Lib. 6. Animal.* ouem appellat πάντων τετραπόδων κάκιστον, *animal omnium quadrupedum ſimpliciſſimum.* Ideoque ſimplicis ac ſtupidi ingenii homines quandoque dicuntur *oues*, ſicuti *Plaut. Bachid. Act. V. ſcen. 1. amabo, quis has huc oues adegit?* Et nos dicimus: er iſt ein einfältig Schaff. Quandam tamen defenſionem ab ipſa natura inſitam, merito iis tribuit *Propertius* in verbis:

Non ſolum taurus ferit vncis cornibus hoſtem,
Verum etiam inſtanti laeſa repugnat ouis.

Afficiuntur alias hoc nomine ipſi fideles, et a Saluatore noſtro pluribus vocibus vocantur *oues*, indeque Canoniſtis in hac ſignificatione vox eſt vſitatiſſima, et integrum Tractatum Canonicum MICHAEL DE ANINYON inſcripſit: *De ouili et Paſtoris vnitate.* Sicuti quoque in Canonibus omnes animarum rectores; in ſpecie vero Epiſcopi ſolum et ſuperiores vocantur paſtores. *v.* AVGVSTIN. BARBOS. *d. Iur. Eccleſiaſt. Lib. 2. Tit. 381. n. 37. et* GLOSSA *in l. nos reddentes, in verb.* ARCHIMANDRITAE. *C. de ſumm. Trinitat.* dicit, quod Archimandrita dicatur ab ἀρχὸς Princeps, et μάνδρον quod ſit ouis: hincque Archimandrita idem ſit ac Abbas, qui praeeſt ouibus, i.e. Monachis: Quos quandoque lupos eſſe rapaces addit MARCELL. FORTVNAT. *Tr. d. veritat. et error. P. 5. n. 197.*

§. III.

Oues BARTOLO dicuntur animalia minuta in *l. oues ff. de abig.* et veniunt appellatione pecorum. *l. 2. §. fin. ff. ad L.* AQVIL. *§. 1. Inſtit. d. L.* AQVIL. *l. 12. §. 2. ff. d. vſu et habitat.* Nec obſtat §. 4. *Inſtit. de vſu et habitat.* vbi oues a pecoribus diſtingui videntur in verbis: *pecorum vel ouium;* Etenim res erit clara, ſi (omiſſa correctione CVIACII, qui pro *vel* legi vult *veluti)* ſtatuamus cum IOH. THOMA *p. m. de Nox. animal. cap. 16. n. 35. ſeq.* particulam *vel* non diſtinguere *oues et pecora* tanquam res ſpecie diuer-

ſas; Sed legatum *vſus ouium* a legato *vſus pecorum:* ſeu eſſe notam noui exempli ſiue caſus; Aliud enim eſt legatum ouium, aliud autem pecorum. Ceterum inter ſe differunt oues et grex ouium; hoc amplius, illud ſtrictius eſt interpretandum: veluti ouium grege legato cuiusuis generis oues continentur arg. *l. 79. ff. de Leg. 3.* PAVL. *Lib. 3. ſentent. Tit. 6.* Quemadmodum quoque Germanica vox Schaffnöſſer eſt generalis, et complectitur ſub ſe alte Hämmel, Zeit-Hämmel, Kilber-Jährlinge, qui tamen omnes excluduntur per vocabulum Schaffe, vti pronunciarunt in *Curia Prouinciali Saxonica, in Termin.* AEGID. *Anno 1622.* Praeterea agni ouium appellatione non veniunt, quod enim ſtatutum eſt de his, in illis locum non habet per *l. ſeruis legatis. §. ouibus. ff. de Legat. 3. vbique Gloſſ.* Hoc tamen hodie in Scabinat. minus obſeruari, ſed Geradae plenae cum ouibus foeminini generis, eiusdem quoque generis agnos adiudicari teſtatur. MATTH. WESENBEC. *Conſ. 349. n. 5.*

§. IV.

Oues decem conſtituere gregem patet ex *l. fin. ff. de abig. §. 18. Inſtit. d. Leg. Gloſſ. in §. ſed ſi gregis. Inſtit. d. rer. diuiſ.* ALEX. *in l. Praetor. d. vi bonor. raptor.* Inde quaeſtio naſcitur, an grege ouium legato, ſi totus deinde grex ad vnam perueniat, illa vna debeatur? Dubitandi anſam praebet, quod grex legatus ſit, qui in vna oue conſiſtere nequit, vnde videtur illam non deberi, cum interitu rei legatum ipſum extinguatur. *l. 22. d. Legat. 1. l. 3. ff. de abig.* Sed reſpondetur *per §. ſi grex legatus. Inſtit. de Legat.* quod Legatum vniuerſitatis ſiue auctum ſiue diminutum fuerit, ſiue ante ſiue poſt mortem teſtatoris, ad legatarium pertineat. Vnde legatum gregis non extinguitur, ſi perueniat ad vnum tantum caput. *l. 22. ff. de legat. 1.* ſed illam vnam ouem quae reliqua eſt, legatarius petere poteſt actione in rem, cum legato grege, et ſic quodam toto, ſingulae quoque eius partes legatae cenſe-

censeantur, argumento a toto ad partes ducto. *v.* SCHNEIDVIN. *ad d. §. si grex legatus. Insitia ad Legat.* Illud autem procedit saltem in legato proprietatis, non vero vsusfructus; Namque vsufructu gregis legato atque ita deminuto, vt grex amplius dici nequeat, vsusfructus quoque extinguitur. *l. fin. ff. quib. mod. vsusfr. exting.* ex hac ratione, quod vsusfructus sit ius in corpore, quo sublato et istud perire necesse est. *l. 2. ff. de vsusfr.* LUDWELL. *ad §. 18. Instit. de Legat. Conf.* CHRISTOPH. PHILIPP. RICHTER. *p. m. Tr. de Signif. Aduerb. voc. gregatim.* cum vsusfructus non ita amplius sit gregis vti proprietas, quae singulis rebus quasi inhaeret, iuxta STRUV. *in notis ad Tract.* ANTON. MATTH. *de successionibus cap. 9. th. 13.* Idem quoque dicitur grex licet per substitutionem aliarum pecudum totus postmodum renouetur. *l. 13. pr. ff. de pignorib.* Grex enim ipse substantiam non mutat, quod substituta ei alia sint capita. *l. 76. ff. d. iudic. et l. 22. ff. d. Leg. 1.* Non ab re hic quoque notandum esse existimo, quod si quis dixerit: dono tibi gregem meum, aliena etiam capita, quae sunt ex numero gregis contineri, quia nomen gregis est vniuersale. *l. grege autem legato. ff. d. Leg. 2. et* dispositio vniuersalis per dictionem *meum* non restringitur. *l.* MARCELLUS. *ff. d. R. V.* Quae res tamen aliter sese habet in dispositione generali, quia illa restringitur; veluti si quis dixerit: dono omnes seruos meos, tunc ii, qui non sunt donatoris, in donatione non continentur. *l. seruos. d. Leg. 3. v.* FRANCISC. CARD. MANTIC. *d. tacit. et ambig. conuent. Part. 2. Lib. 13. Tit. 23. n. 29.*

§. V.

Exigit instituti nostri ratio, vt paucis etiam de ouibus, quae earum nomine in Gerada significentur, nunc videamus. Oues communiter ad Geradam, nec ad sponsalitiam largitatem; (Morgengab;) nec domestica cibaria (Mußtheil;) pertinent. *v.* STRUV. *in Designat. rer. Gerad.* Quod eleganti quoque confirmatur Responso a Scabinatu

Digitized by Google

Ienensi Anno 1625. M. Mart. hoc modo dato: Dieweil Vermöge G. von S. zu K. Seel. Eheberedung sub dato am 16. Febr. Ann. 1601. nach dessen Tode seiner hinterlassenen Wittib vor die Morgengab und Mußtheil von euch, als Lehnfolgern 1000 Gl. Geldes gesetzet, welches in Abtretung des versicherten Ritterguths baar hinaus zu geben: So behältet ihr dargegen, was sonsten zur Morgengab und Mußtheil gehöret, nicht unbillich. (Res enim succedit in locum pretii, als wann die Morgengab und Mußtheil von den Lehnsfolgern gekaufft sey.) Ob aber wohl in gemeldter Eheberedung des Viehes ingemein gedacht: so geben doch die darinnen angezogene Umstände so viel Nachrichtung, daß solches Viehe allein vom Rind-Viehe, ausser Ochsen und von andern Viehe, welches zur Morgengab und Mußtheil gehörig, zu verstehen, dahero ihr euch als Lehns-Erben der Schaffe nicht anzumassen; sondern demnach die Wittbe solcher Gerad Stücke sich begeben, so sind sie unter die Landes-Erben auszutheilen &c. Quod tamen intelligendum saltem de ouibus foeminini generis, exceptis tam castratis quam incastratis arietibus. Land-R. *Lib. 1. art. 24.*

§. VI.

Bene autem hoc loco attendenda est distinctio inter Geradam vxorum seu plenam, (die volle Gerad;) et cognatorum, (die Nifftel Gerad.) Illa post mortem mariti vxori vel eiusdem filiae regulariter iure Sax. plene debetur, et omnes, nisi statuto vel consuetudine alicuius loci aliter sit dispositum, sub se comprehendit oues. v. Weichbild. *Art. 23. in text. verb.* Nun höret und vernehmet, was zu der Gerade gehöret, da gehören zu alle weibliche Kleidung, Gänse, Endten, Schaffe &c. *et* Land-R. *Lib. 1. Art. 24. in verb.* So nimmt sie auch alles, was zu der Gerade gehöret, das sind alle Schaffe &c. Non attento vtrum hae propriae mulieris, an vero mariti fuerint, *v.* MATTH. BERLICH. *p. m. P. 3. concl. 28. n. 31. seqq.* CARPZOV. *P. 2. Const. 14. def 22. et* MATTH. WESENBEC. *Cons. 285. qu. 9 n. 54.* Nec regulariter illae quae mercede locatae sunt excluduntur. v.

GOLD-

Digitized by Google

GOLDBECK. *d. Iur. Gerad. fol. 56. n. 19. et fol. 159. n. 29.* Quod tamen restringitur aliterque se habet, si locator ita contraxerit, vt in suo sit positum arbitrio vel oues vel certum quoddam pro iisdem accipere pretium: vti putarunt domini Scabini Ienenses, eoque modo M. April. Anno 1631. H. O. von T. zu S. Erben responderunt: Ist euer Vater H. O. von T. Seel. am 6. Decembr. nechstabgewichenen Jahrs verstorben, und unter andern auch etliche eiserne Schaffe iedes Stück um 25. Gr. angeschlagen, an unterschiedlichen Oertern aussenstehende hinterlassen, welche er dergestalt uf drey Jahr lang üm Zinß ausgethan, daß ihme von ieden Noß 3. gr. 6 Pf. an statt 1 Pfund Wolle Jährlich gegeben werde, und bey Endung und Ausgangs solcher drey Jahr ihme frey stehen solte, ob er wieder andere Schaffe nehmen oder vor iedes Stück 25. Gr. gewarten wolte. Ob nun wohl euers Vaters Seel. Wittbe eüre Stiffmutter solche, und benahmentlich diejenige so Weibliches Geschlechts in ihre Gerade ziehen will: so sind doch dieselbe gestalten Sachen nach zum Erbe gehörig, und werden auch billich abgefolget. V. R. W.

§. VII.

Haec vero, nempe Cognatorum Gerada illas saltem oues ad proximam cognatam defert, quas vxor ad maritum intulit, & quae ipsius fuerunt propriae, per *Gloss. in cap. 56.* Lehn-R. *verb.* Auf daß ihr nun eigentlich wisset, was zu der Gerade gehöre, so mercket, zu der Gerade gehören alle Schaffe, die die Frau hat, da sie ihren Mann nahm, und die nimt auch ihre Nifftel. Hat aber der Mann selber Schaffe gezeuget, die nimt die Nifftel nicht, sondern nach dem Tode des Mannes so nimmt sie das Weib. Denn das Weib nimt alle Schaffe ohne Unterscheid, aber nicht die Nifftel. Prout etiam ad Consolationem Clauß und Hannß Ziegen zu Zimmern M. Aug. 1621. responderunt Domini Scabini Ienenses: Ist eure Mutter Margaretha Wölffin unlängsten verstorben, und hat nach sich verlassen ihren Ehmann Valten Ziegen, und vier Söhne, aber keine Tochter. Ob nun wohl ihre Nifftel 18.

Schaffe, welche nicht von eurer Mutter herkommen, sondern dieselbe euer Vater in seinem währenden Ehestande erworben, zu dem Gerad-Stücken begehret; So sind doch dieselbe hierzu gestalten Sachen nach nicht gehörig, dahero von solcher Schaff-Forderung abzuweisen V. R. W. *Conf.* HARTM. PISTOR. *Lib. 1. qu. 32. num. 9. et* ANDR. GOLDBECK. *d. Gerad. c. 2. n. 11.* Notandum autem hic est, quod olim Scabini Magdeburgenses in hoc Lipsiensibus et aliis ius Sax. sequentibus fuerint contrarii, cum plenae tum cognatorum Geradae omnes indistincte adiudicantes oues, siue per maritum, siue per vxorem illae comparatae fuerint. Quam vero contrariam obseruantiam in dicto Archiepiscopatu Magdeburgensi per legem Provincialem Anno 1657. d. 22. Decembr. reiectam esse deducit IOH. CHRISTOPH. Herold, *Tr. de Iur. repraesentat. cap. 5. Conclus. 9. n. 4.* verba ibidem des Ertzstifftl. Magdeburgl. Landtags-Abschieds zu Halle expressa allegans.

§. VIII.

Quamuis autem praeterea sint quibus scrupulum moueat *Gloss. German. in cap. 24.* vbi considerat eadem, vtrum maritus proprium pastorem habuerit nec ne, in verbis: Die Frau nimmt alle des Mannes Schaffe zur Gerade, hätte aber der Mann sonderliche Schaffe, oder einen sonderderlichen Schaff-Hirten, der sein wäre, dieselbe gehören ihrer Nifftel nicht, ob sein Weib stürbe, sondern was die Frau selbsten an Schaffen gehabt, das allein erben sie auf ihre nechste Gespinnen, als andere Weiber und Mägde welche Eigenschafft hätten. Ex quo inferre volunt, cognatam eas tantum oues consequi, quas vxor sub proprio pastore habuerit; illas vero, quae ouibus mariti immistae fuerint, ad ipsam non pertinere, quantumuis vxoris, propriae fuerint: Vsu tamen obtinere notum est, quod reprobata hac distinctione omnes oues, quae vxoris fuerunt propriae, non attento, vtrum in ouilibus, siue praediis mariti existant, vel elocatae reperiantur nec ne, ad cognatam pertineant;

Et in

Digitized by Google

Et in hanc sententiam responsum est teste fratre HARTMANN. PISTOR. *Libr. 1. qu. 32. num. 10.* a MODESTINO PISTORIS M. Decembris Anno 1557. Distinctionem illam non veram Glossam, sed saltem apostillam, a Practico quodam adiectam esse existimante.

§. IX.

Ceterum non praeter rem *Niftel Gerada* distingui solet in Geradam Nobilium et plebeiarum secundum GOLDBECK. *Tr. de Iur. Gerad. cap. 2. n. 21. et* CARPZ. *P. 2. C. 14. def. 24.* iung. RICHT. Urtheil des Hoffgerichts zu Wittenb. *Sect. 1. Membr. 1. p. 146. seqq.* ita vt inter ignobiles cognatas oues vxoris propriae etc. ad Geradam non pertineant; sed tantum inter Nobiles. Quae distinctio etiam hactenus in *Scabinatu Ienensi* obseruata: et iuxta eam Michael Schwartz zu Dulteiwitz *M. Mai. Anno 1631.* ita responsum fuit: Eure Schwieger lässet sich in der Geradforderung an den Kleidern, welche euer Weib hinterlassen, billich besättigen, rusticae enim parum in his terris accipiunt) und seyd ihr derselben was an Schaffen, Kälbern und Betten, es habe gleich ihre Tochter in währenden Ehestande dieselbe gezeuget oder nicht, als Geradstücke absolgen zu lassen unverbunden. Es könte und wolte dann eure Schwiegermutter, daß ihr ein mehres aus sonderbaren dieses Orts beständigen Gewohnheit zu Gerade gebühre, mit Recht darthun und beweisen, damit wäre sie, und ihr mit euren Gegenbeweiß zuläßlich. Da nun gleich eures verstorbenen Weibes Mutter ausführet und beybringet, daß in dem Fürstl. Amte C. auch unter Bauersleuten ein mehres als die Kleider der Gerade halben abzufolgen sey: So werden doch darunter die Kälber und Kühe, desgleichen die von euch gezeugte Schaffe nicht begriffen.

§. X.

Ad Geradam vero viduarum Nobilium non sunt referendae oues cum pacto retrouenditionis venditae. In quam

Digitized by Google

quam sententiam quoque fuisse Dominos Scabinos Hallenses dicit IOH. CHRISTOPH. Herold. *d. Tr. d. Iur. repraesent. Cap.* 1. *Concl.* 2. *n.* 77. M. Octob. Anno 1614. An Jobst von Gottfurden zu Lodersleben ita respondisse referens: Ist eine Adeliche Weibes-Person etwan 8. Tage nach ihres Junckern und Ehewirths Tode auch verblichen, und hat hinter ihr 2. Söhne und eine Tochter verlassen, da sie denn gleich dasjenige, so sie an Morgengab und Mußtheil dahero, weil sie ihren Juncker überlebet, zu fordern gehabt, würcklich empfangen, und in ihre Gewehr bekommen, welches doch aus euren Bericht eigentlich nicht zu vernehmen, auch vielleicht vor den dreyssigsten nach besagen ihres Junckers Tode nicht gebühret, oder nicht gefolget worden,) so wäre dennoch solches alles ietzo nach ihren Absterben nicht mehr vor Morgengab und Mußtheil sondern vor Erbe zu achten, und derowegen auf ihre nachgelassene Söhne und Töchter zu gleichen Antheil verfället, und dieweil auch der verstorbene von Adel noch bey seinen Leben die Schäfferey einen andern von Adel wiederkäufflich verkaufft, so können solche Schaffe zur Gerade nicht gerechnet werden, weniger den Töchtern alleine zukommen, sondern es wird die Zeit des Wiederkauffs dem Käuffer billich ausgehalten, und haben alsdenn die gesamten Erben die Schäfferey wiederum an sich zu lösen, und gehet dieselbe gleicher Gestalten in gleiche Theilung, V. R. W. Ab hac Viduarum Nobilium Gerada excluduntur etiam oues illae, quas lanii macello destinatas habent per Gloss. *in art.* 23. Weichbild. *num.* 25. Et haec de ouibus in genere dixisse sufficiant. Nunc ad specialia progrediendum, et quidem ad

CAPVT II.
DE OVIBVS MORBIDIS.

§. XI.

OVillum pecus quamuis mollissimum, valetudinis tamen tutissimae esse, minimeque pestilentia laborare COLVMELLAE ex sententia CELSI, quem pru-

dentiſſimum hac parte vult haberi, contra ARISTOTELEM et alios euincere nititur. At vero quod attinet prius, toto videmus die quam valde ob leuiſſimam etiam rem iſtius periclitetur valetudo, et ouem et hominem iisdem fere totidemque tentari morbis communis teſtatur experientia; ſufficiantque nobis quoad poſterius illuſtrium Poëtarum VIRGILII et OVIDII teſtimonia, quorum ille in *3. Georgic. ita:*

Hic quondam morbo coeli miſeranda coorta eſt
Tempeſtas: totoque Autumni incanduit aeſtu,
Et genus omne neci pecudum dedit atque ferarum,
Corrupitque lacus: infecit pabula tabe.

Hic vero hoc modo:

Strage canum primo volucrumque auiumque, boumque
Inque foris ſubiti deprenſa potentia morbi eſt.
Concidere infelix validos miratur arator.
Inter opus tauros, medioque recumbere ſulco.
Lanigeris gregibus balatus dantibus aegros
Sponte ſua lanaeque cadunt, et corpora tabunt.

Huiusque rei SENECA *Lib. 6. Quaeſtion. Nat. cap. 27.* reddit rationem. *et* GOCLEN. *de peſte fol. 62.* peſtis, quae ſolum necat oues fecit mentionem. Enumerantur alias morbi ouium quam plurimi, Peſtis nempe, febris, morbus Comitialis, rabies, aſthma, tuſſis, Diſpnoea, lienis affectus, profluuium ventris, argema, ſtrumae, tumor ventris, mentigo, ſacer ignis, ſcabies, &c. Et PETRVS CRESCENTIENSIS illarum ſanitatem certis cognoſci ſignis docuit; Namque ſi aperiantur earum oculi, et venae ſint rubicundae et ſubtiles, ſanas easdem eſſe ait; Inſanas vero, ſin albae vel rubicundae et craſſae ſimul apparuerint. Verum cum hiſce diutius inhaerere animus non ſit, ſed relictis iisdem Phyſicorum ſcholis et ſcholiis, de Iure potius harum morbidarum ouium nunc diſſeremus; Et quoniam *Sectione II.* ius ouium in contractibus explicaturis ſe de iisdem iterum agendi offeret occaſio, ea qua fieri poteſt breuitate hoc capite nos expediemus.

§. XII.

Sicuti malo quodam ciue, scelus aliquod magnum committente, non remoto plebs facile polluitur vniuersa iuxta GVIL. DVRAN. *d. mod. gener. Concil. celebr. P. 1. f. 181.* et malorum consortia etiam bonos corrumpunt. IOAN. ROYAS *d. haeretic. P. 2. fol. 223. n. 68.* Ita quoque vna morbida ouis totum saepissime corrumpit gregem, et omne inficit pecus. *c. ea quae de stat. monach. c. sed illud dist. 45. c. saepe malorum. 28. qu. 1.* Ergo a causis haec est repellenda. *c. resecandae. 24. qu. 3.* et iuxta HIERONYMVM secundae sunt putridae carnes, & scabiosa a sanis remouenda est ouibus, ne pecora ardeant, corrumpantur, putrescant, intereant. Secundum hunc itaque verborum tenorem non debet quis vti pascuis, cum pecora morbosa seu pestifera existunt. CARPZ. *P. 2. c. 41. def. 8.* quia & reliqua pecora contagione morbosi pecoris perirent seu perire possent. *arg. l.* IVLIANVS *in pr. cum ibi notat. ff. d. action. emt.* vnde illud Poëtae cuiusdam:

Morbida facta pecus totum corrumpit ouile.
Ne maculet socias est separanda grege.

Et BARTH. COEPOLLA. *Tr. d. serui. rustic. praedior. per Authent. iusiurand. quod praestit. ab his in fin.* dicit, quod vbicunque sit huiusmodi infectionis timor, possit illarum ouium fieri expulsio etiam de ciuitate: Hinc quoque infert, quod si aliqua inhonesta mulier veniat in viciniam, possint vicini ipsam expellere; quod idem de leprosis etc. monet. *Gloss. in c. 1. vers. expellam. d. vsuris in 6. iung. eund.* COEPOLL. *ad l. aediles. §.* PEDIVS. *ff. de aedilit. edict.*

§. XIII.

Nullo exinde negotio colligi potest, quam ingrediantur poenam lanii, qui studio per pascua oues agunt morbosas, earumque deinde carnes vendunt, et ita non modo pascua sed et ipsos homines contagionis grauant timore; Nimirum ob graue quod in Rempubl. committunt scelus poena pro circumstantiis etiam ad relegationem

nem vsque extendi poteſt, prout quoque reſponderunt Anno 1622. *Domini Scabini Ienenſes:* Haben vor abgewichenen vierzehen Tagen ſich zwene Metzger zu L. B. G. und H. W. freventlicher Weiſe in andere Herrſchafften Bockelichte (oder gantz Frantzöſiſche) Schaffe eingekaufft, damit des wohlgebohrnen Herrn Heinrichen des Jüngern, und der Zeit älteſten Reuſſen, Herrn von Plauen ꝛc. Vieh- und Schaff-Trifften übertrieben, auch gemeldte untüchtige Schaffe nach L. gebracht, daſelbſt ſolche geſchlachtet, und das Fleiſch unbeſchauet unter die Bürger verkaufft, denen es itziger Zeit, ſo daſſelbe verſpeiſet, einen groſſen Eckel und Widerwillen bringet. Ob nun wohl gedachter H. W. darmit ſich entſchuldiget, daß er uffn Felde das dickköpffige Schaff erſchlagen wollen, B. G. aber ihme gewehret, mit vorwenden, daß er in willens, die Schaffe Abends, daß es niemand gewahr würde, in die Stadt zu bringen; Und daß derſelbe uff der Herren Reuſſen einen Fuhrwerck-Weg uff Neuendorff, und hernach durchs Kohſala übers Gehäge in Thiergarten die Schaffe getrieben, geweidet, und Abends in die Stadt gebracht, auch das eine unreine Schaff mit den dicken zerſchwollenen Kopffe ſchon geſtochen gehabt, ehe er des andern Tages frühe zu ihm kommen. Dennoch dieweil er die andern 5. Schaffe geſchlachtet und ausgearbeitet, auch an den Beinen befunden, daß ſie unrein, welches Fleiſch gleichwol, wie vom erſten iedes Pfund zu 6. Pf. verkaufft worden, und er den Gewinn von berührten 6. Schaffen zur Helffte bekommen, alles nach mehrern Innhalt beydes der abſonderlichen Verhör und Confrontation; So ſind beyde verhaffte Metzger über das ausgeſtandene Gefängniß noch ferner ſtraffbar, und nicht allein die an Urthel-Geldern, Bothen-Lohn und dergleichen verurſachte Unkoſten, zu erſetzen ſchuldig; Sondern es iſt auch B. G. mit Verweiſung auf N. Jahr, oder 80. Rthlr. und H. W. mit Verweiſſung auf N. Jahr, oder 40. Rthlr. Geld-Buſſe zu milden Sachen anzuwenden, willkührlich zu belegen, V. R. W.

CAPVT III.
DE VSV OVIVM.

§. XIV.

VSum Ouium hic non vti alias in iure, et praesertim in §. 4. *Instit. d. vs. & habit.* sumitur, accipimus, sed omne id vtilitatis quod ex ouibus nobis proficisci potest includimus, cum autem illud iuxta supra alleg. KLOCK. sit lana, lac, fimus et stercoratio, quibus non immerito accensemus agnos, de singulis excepta stercoratione, quoniam haec singulare nobis infra constituet Caput, hic erit agendum. Memorare hic liceret exempla magnificorum conuiuiorum ab Hebraeis in ouium tonsura comparatorum, ABSOLONIS nimirum et NABALIS, cuius mentio fit I. SAM. 25. aliorumque; sed quo breuiores esse studemus, eo faciliores erimus in omittendis illis ad rem parum facientibus. Veteres non vbique totondisse oues, sed quibusdam in locis vellendi fuisse morem scripsit PLINIVS. Nostris vero temporibus nobis de isto vellendi more nequicquam; de hoc autem multum constat, quod quoniam non vbique idem coeli status, neque pecoris pabulique eadem ratio, tonsurae tempora multum varient: quibusdam enim in locis bis tondentur, nempe ad initium *Maii*, aut finiente *Aprili* prima, et circa *Septembris* initium teste HERESBACHIO secunda vsurpatur tonsura; hinc est quod aliae dicuntur einschürige; aliae zweyschürige. Sunt vero oues ante triduum quam tondeantur, monente eodem HERESBACHIO, bene lauandae, atque vbi exsiccatae tondendae. Non inutiliter praeterea suadet CALPHVRNIVS, vt coloris lanae, et longitudinis mollitiaeque et duritiei habeatur ratio, ne scilicet alba nigrae, vel longa breui, vel mollis durae misceatur, in verbis:

Cum iam tempus erit maternas demere lanas
Hircorumque iubas, et olentes caedere barbas,

Ante

Ante tamen ſecerne pecus, gregibusque notatis
Conſimiles include comas, ne longa minutis,
Mollia ne duris coëant, ne candida fuſcis.

§. XV.

Variat etiam vti terrarum ita lanarum bonitas. CARDANO *Lib. 7. cap. 3. de rer. variet.* lana laudatur in *Atholia Scotiae* puriſſima atque candidiſſima. *Et* BOETHIVS *in Scot. deſcript.* dicit: quod in parte quodam *Anguſiae Scotorum regionis* oues tam mollem, candidam delicatamque et tam ſubtili villo lanam ferant, vt vix ſimilis in tota inueniatur *Albione.* Apud veteres Lana *Mileſia* bonitate nulli fuit inferior, ſed inter omnes optima eſt habita, prout etiam VIRGILIVS *Lib. 4. Georgic.* honorificam eiusdem fecit mentionem:

At mater ſonitum thalamo ſub fluminis alti
Senſit, eam circum Mileſia vellera Nymphae
Carpebant.

Hanc lanae bonitatem cumprimis terrae ſterilitati aſſignant Phyſici; Namque licet videantur, inquiunt, ſecundum rationem paſcuorum in paſcuis vberioribus molliorem acquirere lanam oues: quia tamen humidi ſint temperamenti, meliorem et molliorem lanam faciant ex paſcuis tenuibus et ſalſibus, quam exuberibus et dulcibus; a quibus in *Lib. 3. Georgic.* non diſſentit VIRGILIVS canendo:

Si tibi lanicium curae, primum aſpera ſylua.
Lappaeque tribulique abſint; fuge pabula laeta.

Eandem de Lana *Anglicana* affert rationem CARDANVS; *Pabula*, inquiens, *ſterilia ſubtilitatem autem.* Namque vti olim *Mileſia,* ita noſtro tempore illa celebrantur. Siquidem ea inter numerum rerum Angliae pretioſiſſimarum hoc verſiculo incluſarum refertur:

Arx, Pons, Mons, Fons, Rex, Eccleſia, Foemina, Lana.

Hinc quoque *Eduardus III. Angliae Rex* pannificium (vulgo einen Wollhandel) ibidem inſtituit, ex quo priuatorum

C 3 opes

Digitized by Google

opes et regni patrimonium tanta ſumpſerunt incrementa, vt etiam hodie inter Reipubl. columina merito numeretur. Pannos enim *Anglicos*, *Suecia*, *Dania*, *Polonia*, *Gallia*, *Germania*, et magni ſemper aeſtimarunt, et emerunt; vt idcirco non inconcinne quidam magni nominis Politicus affirmauerit oues in Anglia lanam ferre auream. Cuius etiam intuitu CAMBDENVS *P. 1. Annal. Angl. p. 83.* eandem Hollandorum aureum vocat vellus: (der Holländer güldenes Vlüß.)

§. XVI.

Cum itaque lana in linum iudice BESOLDO *in Commentar.* über die Fürſtl. Würtenberg. Lands-Ordnung. Tit. von Wollenkauff. it. Wollen-Schlag oder Rechnung, und Wüllen-Tücher Handwerck. *n. 4.* ſufficiant ad operiendam corporis noſtri nuditatem, conficiendisque veſtibus nulla fere materia magis commoda excogitari poſſit; artificia illa quae circa linum lanamque occupata ſunt, omni ſubſidio ſublauari, ac quibuscunque modis excoli debent; ſcilicet ſanctione peculiarium legum ſocietatumque conſtitutione, quibus effici ſolet, vt non tantum opum operarumque collatione artificia magis floreſcant atque conſeruentur; ſed et eiusmodi quaſi lucrandi certamine corpus Reipubl. a ſuis membris felicius enutriatur. Inde eſt quod contra *Receſſ. Imp. de Anno 1648. Reformirt.* Pol. Ord. *Tit.* von verkaufften Früchten auf dem Felde ꝛc. et Pol. Ordn. zu Franckf. de Anno 1672. Tit. 19. vbi praecipitur: daß alle dergleichen vortheilige Abkäuffer und Ausleyher die Haupt-Summa verlohren, und darzu von der Obrigkeit; ob auch gleich der arme Mann nicht klaget, ex officio nach Geſtalt und Gelegenheit der Sachen an Ehren und Guth geſtraffet werden ſollen ꝛc. ſingulari gaudet priuilegio negotiatio, quae in quibusdam, referente eodem BESOLDO, Germaniae locis frequentatur, vbi quis maiore anni parte Pecunias paratas habere debet, ex quibus indigentibus opificibus, praeſertim textoribus mutuum dare poſſit; relicto ipſi in ſecurita-

Digitized by Google

curitatem solutionis pignore, v. c. lana. Cum autem relicto pignore solutio facienda est, post annum medium, in singulos florenos mutuo datos auctarium adiici solet, verbi gratia vnus pazius.

§. XVII.

Nec exiguus huic rei exhibitur fauor in *Recessibus Imperii*, von dem Wollenkauf. et Franckf. Polic. Ordn. de Anno 77. Tit. 21. seqq. It. von den Wüllen-Tücher-Handwerck und Verkauffung der Tücher. *Recess. Imp. de Anno 1500. et Anno 1535. It.* Pol. Ordn. zu Augspurg. de Ann. 48. vbi inter alia ita: Nachdem auch in teutscher Nation gute Tücher gemacht werden, daß man frembder Nation Tücher wohl entrathen, und das Geld, so für dieselbe frembde Tücher gegeben, in teutscher Nation behalten werden möchte: So wollen wir denen Obrigkeiten hiermit auferlegt und befohlen haben, in dem gute Ordnung fürzunehmen, damit die Wollen-Weber an Wollen nicht Mangel leiden, sondern dieselbe um einen ziemlichen Kauff bekommen mögen, und die Wolle nicht also mit grossen Hauffen in frembde Nation verführet werde. Et in *Ducatu Würtenbergico* laudabiliter sic ordinatum est: Daß diejenige, so den Märckten weit entsessen, und nicht Gelegenheit haben, ihre Wolle in öffentlichen Kauf feil zu tragen, solches in die Ambt-Städte, da das Tücher-Handwerck am gängigsten ist, dem Bürgermeister zu wissen machen; und wenn man daselbsten solcher Wollen innerhalb 14. Tagen nicht begehret, selbige alsdenn erst in andere Wege in- und ausserhalb des Hertzogthums vertreiben möge. Es soll auch an offenen Marckte keinen Ausländischen vor 12. Uhren und ehe die Unterthanen zu ihrem Haußbrauch eingekaufft, Wollen zu kauffen erlaubt seyn, bey Confiscirung der Wollen und des Kauf-Geldes. Und wo ein Frembder nach 12. Uhren also Wollen kauffte, und ein Einwohner einen Theil begehrte, so soll vom Käuffer ihme ein Viertel Theil, und was darunter ist, gestattet und zugelassen werden.

§. XVIII.

Digitized by Google

§. XVIII.

Ad quorum castra maxime quoque transit ius Saxonicum Electorale, siquidem acre hoc Mandatum wegen des Vor- und Auffkauffs der Wolle tertia vice in der Churfürstl. Sächs. Landes-Ordn. inuenimus repetitum: So ordnen, wollen und befehlen wir hiermit vor Uns ꝛc. in Krafft dieses Unsers offenen Mandats, daß hinführo alle solche und dergleichen eingerissene Mißbräuche und vortheilhafftige Monopolia, in unsern Landen gäntzlich abgeschafft seyn sollen. Insonderheit, daß hinführo alle Bürger und Bauren, so Wolle zu verkauffen haben, dieselbe in die nechst angelegene Städte zu feilen Kauff führen oder tragen, und den Tuchmachern und andern unverdächtigen Personen, so sie zu ihrer Nothdurfft bedürffen, und nicht ihres Vortheils halben ferner verkauffen, üm gleichmäßige Bezahlung zukommen lassen sollen. Et paulo inferius: Dieweil auch sonderlich geklaget wird, daß sich nicht allein die Frembden die des Handwercks nicht seyn, solches schädlichen Vorkauffs der Bauer-Wolle befleißigen, sondern auch etliche Tuchmacher selbst von andern Geld aufnehmen, die Wolle in ihren Nahmen kauffen, und zu ihrem auch anderer Leute Vortheil verwenden, auch etliche des Handwercks grosse Anzahl Wolle einkauffen, die beste ausschiessen, dieselbe ausserhalb Landes verhandeln, und die geringste im Lande lassen. So gebiethen und befehlen wir hiermit allen und jeden unsern Räthen in Städten, daß sie darauf achtung geben, und da sie dasselbe also befinden, die Verbrecher mit gebührlicher Straffe belegen. Eiusmodi lanae propolis acriter quoque et iisdem fere verbis interdicitur in Torgauischen Ausschreiben pag. 264. Nec non in der Churfürstl. Erledigung derer in Anno 1653. und 1657. bey gehaltenen Landes-Zusammen-Künfften von der Landschafft des Chur-Fürstenthums Sachsen in Iustitien-Sachen übergebenen Gebrechen, *fol. 46. 59. et 60.*

§. XIX.

Egregii quoque Priuilegii a Sereniss. Elector. Brandenburg. IOHANNE SIGISMVNDO gloriof. recordat. panni-

pannificis in Marchia contra propolos lanae Anno 1611. concessi partem non inconcinne ex SCHEPLIZ *ad Consuet. Marchic. P. 4. T. 6. §. 5. n. 11.* huc referimus: Als uns hiebevor zum öfftermahl unsere liebe getreuen die Tuchmacher oder Wollen-Weber aller und ieden unser Haupt- und kleinen Städten der gantzen Marck und Chur zu Brandenburg ersuchet, und gantz beschwerlicher Weise zu erkennen gegeben, wie sich frembde und ausländische Kauffleute unterstehen, etliche verdorbene Handwercker und Lediggänger in unsern Landen zubestellen, und denselbigen ansehnliche Summen Geldes zu zufertigen, damit sie die Wolle hin und wieder in unserm Churfürstenthum und ausser Landes verführen, die grobe untüchtige Wolle aber denen Wüllen-Webern dieser Lande in Säcken verkauffen, und sie damit betrügen ꝛc. Also auch daß sie ehe die Schaffe abgenommen, nach der Wolle lauffen, reiten, fahren, dieselbe bestellen, und mit ihren eigenen Gewichte, an sich bringen, und den armen Tuchmachern dieselbe offt einen Stein drey oder vier Silber-Groschen theurer wieder verkauffen ꝛc. zudem soll das Verkauffen der Wollen auch eines Theils von Amtschreibern, Befehlhabern, Bauern und Schäffern auf Dörffern, und andern unbesessenen ledigen Gesellen gebrauchet werden, und sich dieselbe gleicher Gestalt unterstehen, die Wolle auffm Lande hin und wieder, in Flecken und Dörffern aufzukauffen, und ausserhalb der freyen Jahrmärckte an sich zu bringen. Wann dann ꝛc. so sollen anfänglich unsere Land-Reuter den Einwohnern, Pfarrherrn, Schultzen, Bauern und Schäffern in Flecken und Dörffern in unsern Landen jährlich vor der Schaar-Zeit bey Meydung unserer schweren Straffe und Ungenade ernstlich ankündigen, und gebiethen, hinführo ihre Wolle ausserhalb der freyen Jahrmärckte niemand anders als allein denen, welche dieselbe selbst verarbeiten, zukommen zulassen, oder die Wolle dem alten Gebrauch nach, in die Städte auf die Wochenmärckte zu führen, und allda den Wollenwebern und nicht den Verkäuffern noch andern, bey Verlust der Wolle und Geldes zuverkauffen.

§. XX.

Ab hac tamen obligatione exempti sunt tam in *Saxonico* quam *Brandenburgensi* Electoratu Comites, Barones et Nobiles vti in illo expresse excipiuntur per verba allegati Mandati: Wiewohl wir denen Prälaten, Graffen, Herren und denen von der Ritterschafft dieser Lande einigen ungewöhnlichen Zwang an gewisse Städte oder Oerter, in Verkauffung ihrer Wolle, die sie auf ihren Ritter-Gütern erwerben, wieder alt Herkommen und ihre Freyheit aufzulegen nicht gemeinet. Et in hoc, *Brandenburgensi*, scilicet, hisce Priuilegii per allegat. SCHEPLITZ. adducti verbis: Doch mögen die von Adel ihre eigene Wolle ihres Gefallens verkauffen, aber kein Bauer, Pfarrherr oder Schäffer Wolle darunter mischen. Addita tamen in vtrisque hac limitatione; Daß, da sich die Tuchmacher in einer oder der andern Stadt, sämbtliche oder einer alleine bey denen Graffen, Herren und denen von Adel angeben, und die Wolle um baare Bezahlung in dem Werth, was jedesmahl nach Gelegenheit der Zeit gelten wird, annehmen wolten, ihnen dieselbe vor andern Ausländischen gegönnet und gelassen werde.

§. XXI.

Lana alias quoad Geradam bene est distinguenda in tonsam tempore mortis mariti, et nondum detonsam. Haec quin ad Geradam pertineat nullum est dubium, cum accesso ium sequatur principale *l. 178. ff. d. Reg. Iur.* et quod gestatur, fundamenti inest, causam sequatur. *l. 44. ff. de R. V. §. 29. seq. et §. 37. Inst. de rer. diuis. l. 7. §. vlt. et l. 9. ff. d. acq. rer. dom.* Illa vero intonsa non ad Geradam sed haereditatem pertinet; sicuti enim fructus pendentes pars fundi sunt. *l. 44. ff. d. R. V.* postquam vero decerpti sunt et separati a fundo, non amplius eius pars sunt, sed per se censentur. WESENBEC. *ad §. 35. seq. Instit. de rer. diuis.* Sic etiam lana ouibus adempta non amplius est pars rei, h. e. pecoris, sed res mobilis et inanimata. *l. 39. ff. d. V. S.* Quod etiam praeter haec confirmat D. ZOBELII Urtheil in Sachsen Spiegel. verb. Dennoch aber die zuvor abgeschorne,

 oder

Digitized by Google

oder abgeschnittene Wolle gehöret nicht zur Gerade, sondern zum Erbe. *Et* ROTSCHITZ, *in Pract. cap.* von Gerade. *f. 152. vers.* Aber die abgeschorne Wolle gehöret zum Erbe. *ad* MATTH. WESENBEC. *Conf. 254. qu. 1. n. 6. seqq.*

§. XXII.

Lanam ouium, tempore mortis vasalli nondum detonsam pro rata temporis inter vasalli haeredes feudales ac allodiales esse distribuendam, testatur *arg. l. 7. solut. matrim.* STRUV. *in obseruationib. Feudalib. ad cap. 16. de amiss. Feud. th. 10.* qui citatis ibidem in hanc sententiam Autoribus SCHRADERO *d. Feud. Part. 7. cap. 3. n. 23. et P. 2. cap. 9. sect. 3. n. 63.* WESENBEC. *Conf. 93. n. 8.* MENOCH. *2. arbitr. iud. qu. 210. n. 26. et* HARTM. PISTOR. *Lib. 1. quaest. 24. n. 3.* Collegium quoque Iuridicum Ienense consulenti *I.* M. Z. N. *M. Iul. Anno 1674.* ita respondisse refert: Ist *Mense Ianuarii* dieses 1674sten Jahrs in Churfürstenthum Sachsen einer von Adel gestorben, welcher nach sich verlassen seine Lehen- und Land-Erben, und auf den Lehn-Gütern ansehnliche Schäfereyen; Nach Absterben des Vetters aber die Wolle von denen Schaffen noch unabgenommen befunden, und von denen Lehnfolgern hernachmals in Mense Maio, und also zu gebührender Zeit, iedoch zwar nach vorbeschehener Ertheilung, eingehoben worden, welche sich auf ein ziemlich hohes belauffen thäte, deswegen zwischen denen Land- und Lehns-Erben Streit vorgefallen, welchen Theil dieselbe zuständig seyn möchte: So ist solche bey des Vettern tödlichen Hintrit von denen Schaffen in denen Ritter-Güthern unabgenommene Wolle denen Söhnen, als Lehnfolgern, nicht allein zuständig, sondern sie seynd dieselbe Wolle mit denen Schwestern, und Land-Erben pro rata zu theilen schuldig. V. R. W.

§. XXIII.

Lanam praeterea fructus contineri appellatione patet ex *l. 28. ff. de vsur. et* §. *38. instit. de rer. diuis.* quod itidem de lacte, foetu et similibus, quae ex corpore vel vsu pe-

coris proueniunt; praedicatur, de quibus *v.* RUTGER. RULAND. *Tr. d. Commission. et Commissar. Cam. Imp. P. 4. Lib. 4. cap. 7. n. 32.* quod tamen limitat in foetibus submissis in grege MARC. ANTON. PEREGRIN. *Tr. d. Fidei commiss. art. 49. n. 45.* Inde fluit quaestio, an si cui vsusfructus gregis legatus sit, is in demortuarum vel inutilium locum submittere teneatur? Resp. quamuis *Gloss. ad l. 68. §. vlt. ff. d. vsufr.* id neget, eiusque opinionem testetur quoque *Port. in §. 39. Inst. d. r. d.* expresse tamen illud per *d. l. 68. et l. 58. §. 4. ff. ad Sect.* TREBELL. affirmatur, quae etiam omnium recentiorum interpretum testante *Angelo*, est sententia, ex hac ratione, quoniam relicto alicui gregis vsufructu grege in integro manente foetus ipsi vsufructuario acquiritur. §. *18. Instit. de Leg.* non conueniens est, vt in demortuarum vel inutilium pecudum locum, non quidem aliunde, sed saltem ex agnatis foetibus alios submittat. Quod itidem D. RICHTER. *de signif. Aduerb. voc. gregatim.* si vsusfructus vniuersitatis, secus si singulorum capitum sit legatus per *l. 70.* §. *3. ff. de vsufr.* verum depraedicat. Ceterum partus ouium augere hereditatem, et in hanc actionem venire testatur cum SEBASTIAN. NAEV. *ad l. 29. ff. de heredit. petit.* etiam IACOB. CVIAC. *ad l. 26. ff. d. petit. haered.* Quod tamen Iure Sax. non absolute affirmandum est; namque agnae ad Geradam; agni vero solum ad hereditatem pertinent, vti MATTH. WESENBEC. *Cons. 349. n. 5. seqq.* in verbis: Daraus zu schliessen, wie es auch also gehalten in den Schöppenstühlen gesprochen wird, daß die Lämmer so Weiblich seyn, mit andern Schaffen der Gerade folgen, die Männliche aber mit den Schöpsen zum Erbe gehören, und gleich wie dißfalls unter den Schöpsen die Männlichen Lämmer gerechnet werden, ungeachtet das darvon ausdrücklich in Sächs. Rechten nicht versehen, also müssen auch e contrario die Weibliche Lämmer zu den Schaffen gehören und geschlagen werden, wie denn auch also täglich erkant und gesprochen wird. Notamus hic obiter, quod ab esu ouium Aegyptii abstinuerint. BANN. *annal. pag. 390. num. 29.*

CAP.

CAPVT. IV.
DE PASTORIBVS.

§. XXIV.

QVoniam, vti supra ex ARISTOTELE ostendimus, oues stultissimis sunt moribus, et praeter id nec vires habent, quibus se defendant, nec arma quibus repugnent, nec velocitatem vt fugere possit, nec industriam qua se abscondant, omnium animalium maxime indigent pastoribus; Namque vti iam dictus ARISTOTELES inquit, hyeme obstante saepe egrediuntur stabulo, occupatae a niue nisi pastor compulerit abire nolunt, sed pereunt desistentes, nisi mares a pastore ducantur; isto enim modo reliquus grex consequitur? Hinc merito veteri isto prouerbio: προβάτων οὐδὲν ὄφελος ἐὰν ὁ ποιμὴν ἀπῇ: *Ouium nulla est vtilitas si pastor absit;* calculum est adiiciendum. Quae cum ita sint, non inconuenienter hic loci de Pastorum iure paucis agi posse duximus. Sunt autem illi prout proprie et pro opilionibus sumuntur, personae, quae operam suam ad custodiendos in pascuis ouium greges pro certa mercede locare solent. MEV. *Part. 2. dec. 379. (vbi de relocatione agit.)* Quorum morem antiquum in lustrando grege describit RENAT. COPPIN. *Tr. d. priuileg. rustic. p. 107.* Hodie illorum filii a Collegiis non sunt excludendi, sed ad quaeuis opificia et Collegia honesta admittendi. *v.* BEVST. *ad l. 2. ff. de iurei.* et quae olim in Imperio nostro obtinebat irrationabilis consuetudo, vti etiam appellat IOH. MARQVARD. *d. iur. mercator. Lib. IV. cap. 6. n. 49. et Lib. 3. cap. 2. n. 25. seq.* magnopere improbat, per *Reformat. Politic. d. Anno 1648. Rubr.* Von Handwercks-Söhnen, Gesellen und Lehr-Knaben. §. Barbier, Schäffer ꝛc. et Policey-Ordn. zu Franckfurth Anno 1577. *Tit. 38.* von Handwercks-Söhnen. §. Setzen, ordnen ꝛc. penitus est sublata. Quod etiam repetit *Sereniss. Elector. Saxon. Tit. 21.* Von Handwercken insgemein, §. 4. his verbis: Was der Leinweber, Barbirer, Schäffer ꝛc. Kinder be-

 trifft,

trifft, dieselbe sollen zu Folge des Heil. Röm. Reichs verbesserten Policey-Ordn. de Anno 1577. (die wir dißfalls hiermit allerdings wiederholen) bey allen und ieden Handwercken, wenn sie ehrliche Geburth darthun können, und sich sonsten ehrlich verhalten, unweigerlich auf- und angenommen werden rc. auch da ein oder das andere Handwerck sich unterstehen würde, sie von denen Innungen auszustossen oder darein nicht zu recipiren, wieder dieselbe, als nicht minder wieder diejenigen, die sie deshalben vor unehrlich halten wollen, soll von dem Magistrat iedes Orts mit Geld oder Gefängniß-Straffe, nach Befindung unablässlich verfahren werden.

§. XXV.

Vti nec ipsi pastores a testimonio sunt reiiciendi, quemadmodum per *Nouellam Imperii de Anno 1575. sub Tit.* von Handwercks-Söhnen, Gesellen und Knechten. in *Curia prouinciali Saxo-Ienensi* Anno 1622. pronunciarunt; Nec vllo modo sunt comparandi cum excoriatoribus, vti quidem non nullus in Consultatione ad *Scabinat. Ienens.* intendit, idque multis contra opiliones in illa adductis probare voluit; Nimirum daß sie eben so wohl die gestorbene Rösser als ihrer einer abdeckten, und im Hertzogthum Francken, Sachsen Coburgischen Theils wie auch im Marggraffthum Anspach, Bareyt, und anderer Oerter die Schäffer nicht allein die gestorbenen Schaff-Rösser, sondern auch wohl Pferde und anders wegthun und abdecken müsten. Uberdiß verrichteten die Schäffer mehr als die Feldmeister, dann wann diese ein gestorbenes Schaff abgezogen, so liessen sie das Aaß liegen und giengen darvon, jene aber die Schäffer müsten dasselbe Aaß aufhengen und wieder abnehmen, da offtermahls das Ungezieffer darinnen wimmelte, dennoch müsten sie es mit ihren Händen begreiffen, und sich darmit besudeln, welches abscheulich. Ja die Schäffer pflegten auch die gestorbene Pferde und ander Viehe, so etliche Tage gelegen, heimlich abzudecken, auch die Messer, damit sie solches Aaß zerlegt, bey andere wohl ungewaschen einzustecken, und vor andern Leuten damit das Brod und anders zu schneiden, welches sie aber (die Abdecker) nicht im Gebrauch hätten. Weiter

Digitized by Google

ter wenn die Schäffer die jungen Lämmer hämmelten, fasseten sie die Sachen mit den Zähnen an, und zögen sie heraus, und scheueten sich doch nicht mit andern ehrlichen Leuten aus der Kannen und andern Gefässe zu trincken. Deswegen im Stifft Halberstadt, Hertzogthum Braunschweig, und an andern Orthen mehr kein Schäffers-Sohn oder Tochter in eine ehrliche Gülde oder zünfftig Handwerck eingelassen oder aufgenommen würden. Verum hanc rem optime licet non ex voto excoriatoris, neque etiam attentis eiusdem rationibus deciderunt Domini *Scabini Ienenses Mens. Augusti Anno 1626*: J. K. Feldmeistern zu T. in der Graffschafft H. ita respondentes: Daß ein Schäffer vermöge der Reichs-Satzung in seinen Stande so weit besser und ehrlicher, daß seine Kinder zu ehrlichen Zünfften und Handwercken gelassen werden, und dannenhero ein Praerogativ vor euret einen habe, auch deswegen wo ihr einen Schäffer zu nahe gangen, zu depreciren und zu revociren schüldig.

§. XXVI.

Sicuti vero duplicia sunt pascua, publica scilicet et priuata. *Rubr. et tot. Tit. C. de pasc. publ. et priuat.* BERLICH. *Part. 2. Concl. 49. n. 2.* COEPOLL. *d. seruit. rustic. praedior. cap. 9. n. 4.* SCHNEID. *ad pr. Instit. d. seruit. n. 37.* HARPRECHT. *ibid. et* CORAS. *ad l. 1. ff. de seruit.* ita non inconcinne duo quoque pastorum constituuntur genera, eorum scilicet qui in publicis, et eorum qui in priuatis pascuis pecora pascunt. *v.* RENNEMANN. *in Iurispr. Rom. German. Part. 3. Disp. 10. Corrol. 1.* Illos plerumque constituunt Praefecti; Sub clausula enim illa generali; und anderer voigtlichen Obrigkeit, continetur etiam ius pastoralitium, i. e. conferendi bacilium vel virgam, vulgo den Hirten-Stab. *v.* KNICHEN. *d. Iur. territorial cap. 5. n. 702. seqq.* Hos vero, priuatos nempe, quilibet priuatus ius pascendi habens sibi constituere potest. Quod tamen iure Saxonico non procedit, in illo enim restricta est potestas proprium constituendi pastorem, et ita dispositum, ne vlli priuatorum liceat separatim pascere pecora, et singu-

Digitized by Google

ſingularem habere paſtorem niſi tres poſſideat terrae manſos, (drey Hufen Landes) iuxta Land-R. *Lib. 2. art. 54. ibi*; Niemand mag auch einen ſonderlichen Hirten haben, ſo er den gemeinen Hirten ſeinen Lohn damit mindert, er habe denn drey Hufen Landes.

§. XXVII.

Vtriusque autem paſtoris cuſtodia ad exactam dirigenda eſt diligentiam per *l. 9. §. 5. l. 40. ſeq. ff. locat.* quando enim quis ex forma contractus tenetur, praeſtare eam debet. Namque ſi conſtat illam non fuiſſe adhibitam, praeſumitur dolus, nec admittitur excuſatio ignorantiae, vti eſt *Gloſſ. in c. ad falſarior. X. d. crim. falſ. ibique* IOH. de ANA. *iung.* ANDR. ALCIAS. *Libr. 8. Reſponſ. Conſ. 21. n. 3. it.* GVIT. PAP. *ſingul. 171.* ſi itaque vnum ex pecoribus amiſerit, tenetur ad illius ſolutionem, ſi quae ipſi imputari poſſit culpa *arg. l. 9. §. 4. ſeq. eod. it.* Land-R. *Lib. 2. art. 48. vbi:* Was der Hirt unter ſeiner Hut verleuret, das ſoll er gelten. iung. SCHNEID. *ad pr. Inſtit. de ſeruit. praedior. n. 40. et* HARPRECHT. *ibidem n. 92.* Qui tamen abſoluitur in caſu fortuito, nec illum praeſtare tenetur, etiamſi aeſtimato oues ſint datae paſcendae, vt nimirum foetus qui pendente conductione proueniant, diuidantur inter paſtorem et dominum. *l. 52. §. 3. ff. pro ſoc. iunct. l. 8. C. de pact. add.* ANT. FAB. *in C. Lib. 4. Tit. 42. def. 5. et 9.* Non enim omnis aeſtimatio emtionem ſtatim facit et dominium transfert. *arg. l. 34. ff. famil. erciſc.* ſed illa tantum, quae a contrahentibus eo animo, vt transferatur, initur. *l. 1. ff. de aeſtimat. act. l. 17. §. 1. ff. praeſcript. verb. l. 50. ff. ſolut. matrim. l. 21. C. de iur. dot.* In caſu vero noſtro hic aeſtimationis non fuit finis, ſed illa ea tantum de cauſa intercesſit, vt ſciat Dominus, quantum paſtor reddere debeat, ſi forſitan eius culpa interierint oues. ANT. FAB. *def. 5. et 9.* Probare autem caſum fortuitum tenetur. *iuxt.* ALEX. *Conſ. 158. Vol. 2.* IASON. *ad l. 8. C. de pactis n. 4.* IOAN. ANDR. *c. auditis. d. praeſcript. not.* ANG. *de* PERECL. *Tr. d. ſocietat. Part. 1. n. 2. et P. 2. n. 8. et* PETR. VBALD.

Digitized by Google

VBALD. *in Tr. d. duob. fratrib. Part. 8. qu. 20. iung.* SEBASTIAN. MEDIC. *de fortuit. casib. qu. 10. n. 4.* Nec est credendum pastori, et ad ipsius excusationem sufficit, si afferat pelles ouium, nisi etiam probauerit, absque eius culpa mortem contigisse; haec enim sententia et iuri et rationi consona videtur, quia si reductio pellis sufficiens probatio mortis ouis aestimaretur, maxima aperiretur via fraudibus et malitiis pastorum; Namque hi saepe oues interficerent et offerendo pelles ad Dominum excusarentur. BALD. *in l. 32. §. 5. ff. de Legat. 2.* ALEX. *Cons. 158. Lib. 2. n. 3.* IASON. *in l. 5. ff. si cert. petat. n. 11. et* REBVFFVS *in l. 30. §. 5. ff. de V. S.* Caeterum opilionem morbus, pecori suo accidens, non liberat a locato seruitio. MEV. *Part. 2. dec. 380.*

§. XXVIII.

Oritur hinc quaestio, quomodo pastor mortem ouium probare debeat? et quanquam BART. *in l. 27. ff. de pact.* cum aliis claram et euidentem exigat probationem; sufficere tamen putat MVNOZ. *d. Escobar. d. Ratiocin. administr. cap. 18. n. 35.* si mors ouium probetur per signa, et coniecturas verisimiles; si v. g. ostendat pelles, et probet deinde, quod in regione illa, vbi oues pauerunt et mortuae dicuntur, illo anno plurima etiam aliarum ouium pars sit mortua; vel si constet de signis scabiei vel aliarum infirmitatum, quibus mediantibus mortuas fuisse oues affirmat. Et tali modo quoque est adhibenda fides libro pastoris, si in eo scripserit tot periisse in pascuis oues: Quod aequitati maxime congruere putat. NICOL. BOER. *in Tr. d. custod. claud. n. 13. v. 10. et in l. 6. ff. d. edend.* ad exemplum ducis militum; sicut enim ipsi creditur de morte militum, eodem modo credendum esse pastori de morte ouium, affirmat. Quamuis autem praeterea REYNERIVS et BARTOLVS statuant, quod vbi quis tenetur ex contractu, non posse eum probare casum fortuitum per solum iuramentum, quam opinionem quoque tenet MASCARD. *de probationib. Concl. 273. n. 17.* iura-

 mento

Digitized by Google

mento tamen pastoris statur super morte vel amissione ouis, etiamsi nullam aliam adducat probationem. v. MVNOZ. *d. Escobar. d. l. n. 3.* praesertim si damnum et minimum, et pastor alias homo bonae vitae, opinionis et famae; quod quidem iterum restringendum, nisi scilicet dominus contrarium probauerit, vel probare possit.

§. XXIX.

Et quoniam pastor peritiam artis suae praestare tenetur secundum PICHARD. *ad §. 5. Instit. de Leg.* AQVIL. ille non excusatur, si oues conduxerit ad pascendum per insidiosa loca, et easdem amiserit, sed ad restitutionem tenetur, quia casum hunc praecessit culpa. *l. 36. §. 1. ff. d. rei vindic.* quod tamen ita intelligendum esse notat ibidem ANGEL. quando scil. scienter duxerit vel scire debuerit. Hinc si lupus oues commederit, praestare ille damnum debet et obnoxius est. NICOL. BOER. *Tr. de custod. clau. p. 789. n. 53.* quia in tutiorem locum illas transferre tenebatur per *l. 34. ff. d. damn. infect.* iung. LVCAS DE PENNA *ad Tit. Cod. de desertatorib. n. 4.* vel baculo et latratu Canum lupum a grege arcere debebat, iuxta LVC. *d.* PENN. *d. l.* hinc etiam IOAN. FERRAT. MONTAN. *L. 6. cap. 6.* hanc solam affert rationem, cur immunitate gaudeant ouium pastores quoad illa onera, quae personis inhaerent, ne scilicet dum operam muneribus collocant, lupus in gregem irruat, et damnum irrecuperabile inferat.

§. XXX.

Et ita sese habent hactenus dicta, si pastor iuxta definitionem nostram constituitur per locationem conductionem, cuius scilicet merces consistit in pecunia numerata. Ab hac autem locationis natura aliquo modo receditur (1) *per contractum innominatum*, quando quis pastorem recipiens pro eiusdem opera certum ouium cum suis se pasci permissurum promittit; Der Schäffer möge eine gewisse Anzahl der Schaffe auf seinen Grund und Boden nebenst

nebenst seinen Schaffen weiden, und mit seinem Futter sie auswintern. (2.) *per contractum societatis*, vt nimirum pastor certum numerum ouium conferat, (vulgo vocant das Menge-Viehe.) Hic pastorem constituendi modus expresse receptus et per Mandatum, referente COLERO *Lib. 12. cap. 85. p. m. 446. oecon. rur. et dom.* constitutus est in *Electoratu Brandenburgic.* his verbis: Daß hinführo nicht allein in unsern, sondern in allen Schäffereyen unsers Churfürstenthums mit den Schäffern auf das 5. Haupt ingemein gesetzet, und durch die Amts-Leute und Befehlshaber, oder die Herren der Schäffereyen mit sonderbaren Fleiß darauf gesehen werden solle, daß die Schäffer gut, jung, und Wehr-Vieh einbringen. Idem fere modus obtinet in *Silesia*, vti eiusdem meminit. Jacob Schickfuß in der Schlesischen *Chronic. Lib. 3. pag. 372.* hoc modo: Die Schäfferleuthe sollen ums achte angenommen, und sollen einen ieden Schäffer von seiner Herrschafft, auf ein iedes hundert Schaffe 6. Scheffel Korn gegeben, auch alle wege auf 6. Viertel Schaffe eine Kuhe gehalten werden. Dargegen soll aber der Schäffer auf Habern den Lämmern, und zum Saltze den Schaffen, zu den Lichten, Scheerlohn und deroselben Unkosten den 8ten Gülden zu geben schuldig und verpflicht seyn.

§. XXXI.

Conuenit autem huic societatis regulae, vt partes lucri et damni sint proportionatae rebus illatis. *l. 29. pr. et l. 80. pro soc.* et pastor pro quantitate illata cum Domino fruatur et patiatur: sicuti enim se habet sors illata ad alterius sortem, ita quoque se habere debet lucrum vel damnum huius socii ad lucrum vel damnum alterius. Obligantur itaque ex hoc contractu pastor et Dominus aeque principaliter cum vt oues easque nec morbosas, nec alio vitio laborantes, pro quantitate conuenta conferant, tum vt vterque vel lucretur vel damnum sentiat. STRUV. *in S. I. C. Exerc. XXII. Th. 23. pr.*

Digitized by Google

§. XXXII.

Moris in quibusdam locis est, vt eiusmodi conuentiones iuramento confirmentur, vti quoddam aus der Königl. Pommerischen Schäffer-Ordn. *in Disput. sua inaugur. De astuc. opilion. Th. XI. Nicol.* Kaspelherr, hoc modo refert: Ich N. N. lobe und schwere dem N. N. daß ich demselben reine und gesunde Schaffe insgemenge zu bringen, daß ich auch, so lange ich in seinen Diensten bin, treu und hold seyn will, sein Bestes wissen und fördern, Schaden und Nachtheil nach höchsten Verstande und Vermögen hindern und wehren, daß ich der Schaffe mit allen getreuen Fleiß warten, dieselbe mit Willen nicht verhüten oder sonst verwahrlosen oder versäumen, und mich durchaus in angenommenen Schäffer-Dienst nicht anders, denn nach unsers gnädigen Landes-Fürsten und Herrn gemeiner Schäffer-Ordnung, so mir vorgelesen, und so viel dieselbe meine Person betrifft, ohne alle Finanz, Betrug, oder Vortheilung halten, auch alles so mir zu thun oder zu lassen gebühret, ob es schon in der Ordnung nicht begriffen, thun und lassen, auch sonsten mich getreulich, ehrlich, aufrichtig und fleißig, wie einen treuen Diener gegen seinen Herrn eignet und wohl anstehet, schicken und erzeigen will, so wahr mir GOtt helffen soll durch JEsum Christum Amen.

§. XXXIII.

Multa praeter haec sunt, ad quae pastor ouium tam ex obligatione conuentionis, quam ex suo officio obligatur; Sic COLERVS *Lib. II. cap. 22.* von Hirten-Ambt, praeter id, quod culpa et dolus ab his semper abesse debeant, hoc exigit: Ein Schaff-Hirte soll vorsichtig seyn, die Schaffe lieb haben, ihr bestes suchen, und was ihnen schädlich wissen und nach Vermögen ändern, darnach soll er auch mit denen Schaffen fein gelinde umgehen, und sie stets mit pfeiffen, zischen und singen belustigen und erfreuen, auch soll ein Hirte niemahls weit von seinen Schaffen seyn, soll sich auf dem Felde nicht nieder setzen oder gar liegen und schlaffen. Ita quoque ad ipsorum pertinet officium, vt probe sciant ouium constitu-

tionem

Digitized by Google

tionem et num sanae illae sint nec ne iudicare possint: Namque in multis processibus iudicium et testimonium opilionum desideratur, eodemque saepe res magni momenti expediuntur. Praeterea ipsum minus latere debet modus agrum stercorandi, quippe cum in literis inter Dominum et eundem conuentionalibus hoc plerumque addatur: Der Schäffer soll den Pferch wohl in acht nehmen, die Hürten nicht zu weit auch nicht zu enge schlagen, auch dieselbe wie bräuchlich und es der Acker erfordert, zu rechter Zeit fortschlagen, und seinen Knechten anbefehlen, das Viehe, ehe die Hürten aufgemacht werden, auszutreiben, fortzujagen und auspferchen lassen, damit die Acker an einem Orthe so wohl als am andern gepferchet werden. Obiter hic etiam notare placet, quod in Electoratu Saxon. pastores teneantur vel ducere canes suos, vel iisdem impedimentum quoddam alligare, vti videre est in der Churfürstl. Policey-Ordn. in verbis: Es sollen auch die Schäffer so in unsern Wildfuhren gesessen, sie stehen zu weme sie wollen, ihre Hunde führen, oder denselben Klöppel so fünff viertel Ellen lang seynd, anbinden, bey Verlust der Hunde und Straffe eines Gülden, so offt dieser unserer Ordnung nicht nachgegangen würde. Quoad cetera in hoc themate occurrentia *Beneu. Lect.* remittimus ad RENEMANNI *Iurispr. Romano-Germ. Membr. 3. Disp. 10. Cent. 1.* vbi de pastoribus eorumque officiis agit. Et ad elegantem Disputationem inaugural. NICOLAI Raspelherrns *De astutiis opilionum earumque poena, Francofurti ad Viadrum Anno 1637 habitam.* Ceterum de fraudibus Pastorum et quomodo iis obueniendum legas Johann Willhelm Wuntschen *Memor. Oeconom. Polit. pract. requisit. 7. et I. D.* in getreuen Rechnungs-Beamten, *Part. 1. cap. 8.*

SECTIO II.

DE
IVRE OVIVM IN CONTRACTIBVS.

CAPVT I.
DE IVRE CIRCA OVES IN EMTIONE VENDITIONE.

§. I.

CVm quotiescunque in materia vel in qualitatibus rei erratur, emtor ad redhibendum et quandoque ad interesse agere possit contra venditorem, qui scire deberet, non ex ea materia, vel non eius qualitatis rem esse. STRUV. *S. I. C. Exercit. XXII. th. 10. per l. 46. l. 57. ff. de contrah. emt. et l. 21. pr. §. 2. ff. de act. emt.* hinc et tenetur omnino venditor actione redhibitoria ad restitutionem pretii, si oues vendiderit vitiosas, v. c. scabiosas aut iecoris morbosas (reudige oder faule Schaffe) IOH. WILHELM. ROEVENSTRVNCK. *Meditat. aedilit. Lib. 1. c. 1. n. 10.* etiamsi venditor ignorasset vitium; vt autem obtineat emtor necesse est, vt probet vitium vel morbum fuisse in re ante contractam venditionem. GOMEZ. *Tom. 2. c. 2. variar. Resol. n. 49. Col. 1. pr.* Haec vero probatio haud aliter fieri potest, quam accedente opilionis iudicio; Tunc enim Tempus contractus inspiciendum, et postea quanto tempore animal vitio aliquo seu morbo laborare possit, donec ex eo moriatur, iudicandum. Et hoc ita factum est in causa H. St. und H. K. vbi emtor contra venditorem probauit oues ante contractum fuisse vitiosas, deponentibus tribus opilionibus, et primo quidem: Ehe und zuvor die Schaffe stürben, müsten sie die Fäule zum wenigsten 14. oder 15. Wochen bey sich tragen. Altero autem ita: zwischen Iohannis und Bartholomaei haben sie die Fäule gefressen, und das wüste er als ein Schäffer aus der Erfahrung. Et ter-

Digitized by Google

Et tertio denique: Ein Viertel-Jahr zum wenigsten müsten die Schaffe die Fäule in ihrem Leibe tragen ehe sie stürben. Quibus tandem accessit serui cuiusdam opilionis testimonium hoc asserentis: Ein Schaff könne 21. Wochen die Fäule wohl tragen, ehe man es an ihme spüren könne.

§. II.

Hunc itaque in modum ab emtore probatione facta *Dn. ICti Giessenses* pro eo et quidem ita pronunciarunt: In Con- und Reconventions-Sachen, H. St. Klägers und an einem, entgegen und wieder H. K. Vorbeklagten und Nachklägern am andern Theil, wird hiermit vor Recht erkannt, daß erstlich in puncto conuentionis Nachbeklagter die noch lebende übrige Schaffe, zu samt dero abgestorbenen Felle, wiederum anzunehmen, und den Verklägern die ihm ausgezahlte funffzig Spanische Thaler, zu samt davon gebührenden Interesse, wie auch alle durch die verkauffte Schaffe verursachte Kosten und Schaden, also viel dessen kan liquidiret werden, zu erstatten zu verdammen sey, also denn Vorbeklagter und Nachkläger hiermit absolviret und entlediget, Vorkläger aber und Nachbeklagter zu deme wie vorstehet, schuldig hiermit erkläret und verdammet wird, die aufgelauffene Gerichts-Kosten aber werden aus hierzu bewegenden Ursachen gegen einander compensiret und verglichen. V. R. W.

§. III.

In eadem causa *Marpurgenses*, transmissis postea ad eosdem actis Giessensibus fuere contrarii, ab re emtori hoc onus probandi, quod venditor sibi oues pro lanis ac obdurantibus vendiderit, (er habe sie ihme vor-halt- und mehr-Viehe verkaufft) sequenti modo adiudicantes: Als ihr uns die in euerer Sachen wieder H. K. Z. L. aus Fürstl. Heßischer Cantzeley zu Darmstadt etlicher verfaulten Schaffe und Hämmel halben ergangenen Acta und Gerichts-Handlung zugeschickt, und euch der Rechte darüber zu belehren gebeten habt, so haben wir demnach dieselben mit Fleiß verlesen und erwogen, geruhen darauf vor Recht, daß gedachter H. K. nochmahls wie recht zubeweisen schuldig

schuldig sey, daß ihr ihme das Schaff-Viehe vor halt- oder wehr-Viehe verkaufft habt, und woferne er solches nicht thun könte und würde, er H. K. euch das bißhero vorenthaltene Kauffgeld, wie auch davon von Zeit an Verzugs gebührendes Interesse zu bezahlen durch Urthel und Recht zu verdammen, und ihr von seiner gegen euch angestellten Reconvention-Klage zu absolviren und zu erledigen seyd, da er aber solches beweisen könte und würde, so wäre er von der gegen ihm angestellten Conuention-Klage zu entbinden, und ihr wäret ihm alle verursachte Kosten und Schaden zu erstatten anzuweissen. V. R. W.

§. IV.

Sed ab hoc Marpurgensium sententia recte discesserunt *Dn. ICti Ienenses, ad Consultat.* H. St. *M. Decembr. Anno 1618. Giessensium* opinionem hoc modo confirmantes: Als ihr uns die Acta primae instantiae samt dem Appellation-Libell in Sachen euch Appellanten an einen, wieder H. K. Z. L. Appellanten andern Theils, zugesch. u. E. der R. Zbl. geb. Demnach erachten wir solchen Acten gemäß und in Rechten gegründet. Wenn gleich euere 200. Hämmel und Schaff-Vieh H. K. um Martini Anno 1617. gekaufft, und bey solcher Handlung vor-halt- und wehr-Viehe, daß da rein sey, und nicht faul, sondern sich halte und wehre, daß man sich des Hinfallens nicht zubefahren, keine Wehnung geschehen: Dennoch dieweil bewiesen, daß, ehe vier Wochen nach geschlossenem Kauffe verflossen, allbereit eure Stücke angefangen an der Fäule hinzufallen, welchen Mangel der Käuffer bey dem Contrahiren nicht spüren können, und der abgehörte Schäffer eidlich berichtet, daß die abgestorbenen Stücke die Fäulung bey sich getragen ehe H. K. dieselbigen gekaufft; so ist in voriger Instantz wohl gesprochen, und habt ihr in prosecutione Appellationis, wann nicht das Gegenspiel bewiesen wird, eines bessers Urtheils euch nicht zuversehen. V. R. W.

§. V.

Supra monitum est ad interesse etiam quandoque teneri venditorem, et hoc ita se habet, si sciverit rem venditam

ditam esse vitiosam? Sin vero in iusta fuerit ignorantia, venditor, rei nomine, non ratione interesse tenetur. *l. 45. ff. d. contrah. emt.* vt scilicet rescissa emtione ipse solum pretium restituat, ipsique reddatur. *vid.* STRUV. *Exercit. XXIII. th. 10.* Probandum autem ab emtore erit venditorem sciuisse tale vitium, vti BORGN. CAVALCAN. *P. 2. dec. 7. n. 12. seqq. cum ibi citatis* existimat: et hoc probato tenetur venditor omnia damna, expensas et interesse reficere. PLOT. *in l. 9. n. 551. vers. vasa C. vnde vi.*

§. VI.

Adiicere hic libet quaestionem: An si pluribus ouibus venditis vna solum earum sit morbosa, omnes reliquae redhibere possint? Affirm. emtor enim non tenetur reliquas non morbosas retinere pro rata pretii *arg. l. 34. l. 38. §. vlt. et l. 64. §. 1. ff. de Ædilit. edict. iung.* BALD. *in l. 4. de aedilit. action. Col. 2. vers. sed pone.* Nec quicquam nos mouet, quod PARIS. *Cons. 64. n. 69. vol. 1.* adducat dictas leges in contrarium.

CAPVT II.
DE
IVRE CIRCA OVES IN LOCAT. CONDVCT.

§. VII.

FRequentissima cum apud Saxones tum et alios haec est locationis species, quando certus alicui datur ouium numerus, hoc pacto, vt si quae istarum pereant, conductor vel alias in illorum locum substituat, vel aestimationem illarum praestet. STRUV. *S. I. C. Exercit. 24. t. 14.* eaque appellatur ab italis conuentio soccidiae; Et oues istae dicuntur ferreae, (eisserne Schaffe) quasi immortales, eo quod locatoribus nunquam moriantur. DAN. MOLLER *P. 3. Constit. Elect. 33. n. 10. ibique* CARPZOV. *P. 2. Constit. 37. def. 119.* Namque in locum demortuarum aliae debent substitui, vel aestimatio praestari, et hoc modo

semper

ſemper ſalue exiſtimantur, quia Dominus nullum damnum neque vllum periculum ſentit, ſed ſolus conductor iure conuentionis illud ſuſtinere tenetur. CHRISTOPH. PHILIPP. RICHTER. *Tr. de Iur. et priuil. credit. cap. 2. m. 1. n. 23. et ſeq. Add.* BESOLD. *theſ. pract. lit. E.* Atque ita reſponſum Menſ. Iul. An. 1629. An den Schaffmeiſter zu Raſſenburg: So iſt der Rath (Locator) wegen den von den Soldaten weggenommenen 150. Schaffen Eiſſen-Vieh, den Verluſt tragen zu helffen unverbunden.

§. VIII.

Quamuis autem oues iſtae ferreae plerumque aeſtimari ſoleant, illud tamen non ideo fit, vt illarum dominium in conductorem transferatur, quoniam emtionem non facit, ſed vt ipſius ſaltem, nec locatoris periculo ſint, et hic praeterea releuetur ab onere probandi earum ſpecierum, quae culpa conductoris diminutae aut deperditae ſunt. RAVCHBAR. *P. 2. qu. 29. n. 25. ſeq.* Ex quibus nullo colligimus negotio Locatorem non niſi in caſum rei extinctae poſſe inſtituere actionem emti venditi; quoniam extra hunc re ſc. adhuc exiſtente electio manet apud conductorem, ac in eiusdem poſitum eſt arbitrio velitne oues in natura, an vero pretium pro iisdem conuentum locatori reſtituere; niſi in contractu ad vltimum expreſſe ſe obligauerit. Quod *Dn. ICti Ienenſes* ſequenti confirmarunt Reſponſo: Als ihr uns berichtet, welcher geſtalt euer Vater ſeel. Sempronius von Caio zu Laulingen ein Guth und zugehörige Schäfferey auf drey Jahr gepachtet; Nach deſſen Todte Caius bey Wiederannehmung des Guths das zu Beſchlagung der Schäfferey übergebene eiſſerne Viehe nicht in Natura wieder annehmen, ſondern dem Taxe nach mit Gelde bezahlet haben wollen, auch ſich deshalben aus eures Vaters ſeel. Verlaſſenſchafft, ohne eures, als dazumahl noch unmündigen, Vormundes zu ziehen, bezahlet gemacht, nach mehrern Innhalt eueres Berichts; Worüber ihr euch denn des Rechten, ob die Electio bey Caio, und nicht vielmehr bey euren Vater

oder

oder dessen Erben gestanden, das Schaff-Viehe in Natura, oder dessen Werth zu erstatten, zu berichten gebeten. Demnach sprechen wir vor Recht: Ob wohl dafür gehalten werden möchte, als ob die Restitutio des Viehes in Natura in Obligatione alleine sey, der Werth aber nur ad cautelam et fauorem creditoris alternatiue hinzu gesetzet sey, in welchen Fall die Wahl beym Creditore stehet, nach bewehrter Rechts-Lehrer Meinung: Zumahln aber in gegenwärtigen Contractu das eisserne Viehe in gewissen Tax angeschlagen worden, dahero und weil die Aestimatio venditionem importiret, der Verpachter das Pretium actione emti venditi, translata in se proprietate, zu fordern befugt: Dieweil aber dennoch der Werth des eissern Viehes nicht in casum rei extinctae, noch ad praestandum impossibilis bedinget, in welchen Fällen dieselbe auch ohne ausdrückliche Bedingung ex Officio Iudicis praestiret werden muß, auch ex obligatione nirgends erscheinet, daß solche Alternatio Creditori zum Besten und mehrer Versicheruyg angesehen sey, darneben die Worte in obligatione klar, daß res ipsae ohngeachtet der Taxation wieder gegeben werden sollen und mögen; So erscheinet dahero, daß die Election dem Pachter alleine zustehe, und derselbe euch den hieraus entstandenen Schaden zu gelten schuldig, V. R. W. De aestimatione an et quando vel periculum rei tantum, vel etiam dominium transferat *v.* BARTOL. *in l. 1. ff. d. aestim. act. et in l. 3. et l. 54. ff. locat.* Distinguit vero SALICET. *in l. 1. in fin. C. pro soc.* inter aestimationem primam tempore contractus socidae, et secundam tempore mortis ouium factam, hanc non illam inspici debere affirmans, vt salua sit conscientia, quia cursu temporis pecora fiant deteriora. IASON. *in l. 11. C. de pact.*

§. IX.

Hinc quoque accedit diuersitas inter oues locatas adhuc extantes, et inter illarum non amplius existentium aestimationem; licet enim oues ita locari soleant, vt conductor omne periculum in se suscipiat; et in locum demortuarum, vel consumtarum alias species substitue-

Digitized by Google

re, vel aestimationem praestare teneatur, quae alias etiam loco rei succedit, et quemadmodum res ipsa, ita quoque pretium ab eo qui ius in re habet, peti potest. *l. 21. ff. d. hered. vel action. vend.* et expresse in iure nostro cautum sit, rem quae in locum alterius surrogatur eiusdem esse effectus cum illa, in cuius locum surrogata est. *l. 10. §. 2. ff. si quis cautionib. et ibi* GOTTFR. *lib. 28. §. 2. ff. d. condition. et demonstrat.* Longe tamen diuersa est ratio illarum specierum, quas locator conductori tradidit; et illarum, quae in locum demortuarum vel consumtarum surrogantur, vel quarum aestimationem aut pretium conductor soluere tenetur; indeque nullum est dubium, quin locator oues suas apud conductorem adhuc extantes vindicare possit, et per consequens eidem praelationis competat priuilegium, vti in *Ordinat. Iudic. Elect. Saxon. Tit. 42. in pr.* expressa haec habentur verba: es wäre dasselbe noch unverwendet vorhanden, soll es dem Gläubiger bleiben. Et ita quoque *Dn. Scabini Ienenses M. Febr. Anno 1648.* W. S. R. Z. H. E. *in concursu creditorum* C. R. responderunt: Quod tamen secus se habet, si non amplius extent, nec de aestimatione vel aliis capitibus surrogatis affirmari potest per *l. 48. §. vlt. ff. de furt. ibique in notis* GOTOFR. et hoc casu locatores inter simplices vel Chirographarios creditores sunt referendi, sicuti in causa allegata hic fuit pronunciatum.

§. X.

Quaestio inde oritur, an locatio ouium pro certo pretio cum promissione restitutionis earumdem vel illarum valoris sit licita, et quando vsuraria subsit prauitas? Hanc IOAN. PETR. ACTOLIN. *Resol. XI. cum citatis* ibidem in hanc sententiam, tam Theologis quam Iure consultis innumeris ita decidit, quod etiamsi locationes ouium pro quodam pretio conuento in annuis, libris scilicet duabus casei pro singula oue, et cum promissione restituendi oues vel illarum valorem, sustineantur in vtroque foro ratione duorum vel trium contractuum, qui censean-

ſeantur inter partes in vna et eadem ſcriptura celebrati; primus nempe locationis et conductionis; alter capitalis; et tertius lucri certi aſſecurationis; cum videatur inter ipſos contrahentes conuentum, vt cum ex ſingula oue poſſit locator percipere fructus annuos valoris vnius ducatoni iuxta vulgarem et experientia comprobatam aeſtimationem, contentus nihilominus eſſe debeat de duabus libris caſei, et reſiduum remittere conductori, idque praeprimis ob ſuſceptum periculum et tum Capitalis tum etiam lucri quod licitum eſſe tradunt dicti Autores, aſſecurationem; Haec tamen ſolum vera ſint et procedant, quanto conſtet tempore contractus verae et realiter extitiſſe oues apud ipſum venditorem ſiue conductorem; Namque illarum non probata exiſtentia, nec venditio nec ſubſecuta locatio ſuſtineri vllo modo poſſint tanquam contractus, qui rei interuentum de neceſſitate requirant, *l. 15. ff. locat.* ſed reſoluantur in prauitatem vſurariam omni iure prohibitam, vti in puncto tradit. AZOR. *Inſtit. Moral. Part. 3. Lib. 7. cap. 9. in fin.*

CAPVT III.
DE IVRE OVIVM IN LEGATIS.

§. XI.

SI fundus cum inſtrumentis ſeu pecoribus legatus, et fundus poſſit ſuſtinere ſuo gramine tantum mille oues; teſtator autem comparauit duo millia ouium: Haec legato ceſſura exiſtimat cum LABEONE IABOLENVS *in l. 25. pr. d. inſtr. vel inſtrum. legat.* Nec enim quaerendum eſt, quid debuiſſet parari pecoris inſtrumenti fundi cauſa, ſed quid paratum eſſet. *d. l. 25. pr.* BARTHOL. *in l. cum quaereretur. §. lanii. de legat. 3.*

§. XII.

Cum inſtrumentum omne legatum eſſet, excepto pecore vel ouibus, etiam Paſtores ouiliones, ouilia quoque

legato non continentur per *d. l. 25. §. 2. d instr. vel instr legat.*

§. XIII.

Pecorum vel ouium vſu legato neque lacte, neque agnis neque lana vtetur vſuarius. *§. 4. Inst. d. vſ. et habit.* modicus tamen lactis vſus conceditur: neque enim tam ſtricte interpretandae ſunt voluntates defunctorum. *l. 12. §. 2. d. vſ. et habit.* BALD. *in hoc text.* SEB. MEDICES. *Tr. d. acqu. poſſeſſ. num. 183. ſeq. add. cap. 5. theſ. vlt.*

SECTIO III.
DE IVRE SINGVLARI OVES ALENDI.
CAPVT I.
DE PRAEDIIS OVILIBVS.

§. I.

Ovile proprie denotat locum vbi continentur oues; improprie olim Romanis ouile dicebatur locus iſte, in quo in Comitiis centuria praerogatiua erat, idque propter ſimilitudinem quia vndique cancellis erat clauſus; atque in hunc nemini licebat ingredi, niſi poteſtate prius a Conſule facta, vti huius meminit DIONYSIVS *Lib. 10.* de comitiis L. QVINTII verba faciens; cuius quoque facit mentionem LVCANVS.

-- -- *et miſerae maculauit ouilia Romae.*

De quo pluribus *v.* GRVCH. *L. 1. de Comit. Rom. alioſque.* Nobis praedium ouile dicitur eine Schäfferey. Hoc autem quid importet, optime explicat PAVL. MATTH. WEHNER. *in Pract. Obſeru. p. 583.* in verbis: Eine Schäfferey heiſt nicht allein eine Scheuer oder Stallung, darein die Schaffe geſtellet werden, ſondern es wird das alles Scheuren, Stall, Schafe, Wieſen und Weyde, damit die Schaffe müſſen unterhalten werden, mit einem Worte eine Schäfferey genennet.

§. II.

Digitized by Google

§. II.

Quamuis vero iure communi cuiuis licitum sit in fundo suo aliquid extruere, et rem siue conditionem suam etiam cum alterius detrimento facere meliorem *l. 24. §. fin. et l. 26. ff. damn. infect.* (cuius tamen rei vide limitationes apud HIERON. SCHVRFF. *Cent. 3. Consf. 16. n. 3. seq. et* GAIL. *Lib. 2. obs. 69.*) Indeque omnino sequatur, quod in extructione ouilis idem obtineat, nec prohibeatur quis tantum alere ouium numerum, quantum ipsi lubeat, vti hoc confirmatum est Responsis *Lipsiensium et Wittenbergensium*, quae exhibet GEORG. BEAT. *in publicat. sentent. Definit. Saxon. in Casib. variis. Tit. 27.* Iuribus tamen prouincialibus plerisque id minime conceditur, sed quod extructionem ouilis attinet, eadem nemini, nisi ex antiqua consuetudine ius tale docere possit, conceditur; nec etiam Domino loci, nisi sibi ab initio nascentis regni siue territorii quando facta est inter se et vniuersitatem terminorum diuisio, hoc reseruarit, vti tradit SESSE *Dec. 74. num. 29.*

§. III.

Vnde etiam Iure Saxonico quis ius pascendi ex vno ouili in pluribus locis aut pagis habens, non potest nouum ouile extruere in loco, vbi antea nullum fuit, ne eius loci incolis ratione pascuorum aliquod praeiudicium afferatur, iuxta COLER. *Part. 1. Decis. 218. et* CARPZOV. *p. 2. Decis. 206. n. 11.* Quarum assertioni contrarius quidem esse videtur MODESTIN. PISTOR. *Vol. 1. Consf. 14. qu. 1. n. 3. seqq.* in verbis: Es irret auch hieran nicht, daß vorhin an diesem Orthe keine Schäfferey gewesen, denn es ist einen jeden erlaubt, seine Güter täglich zu bauen und zu bessern: Verum ratio eius allata ad ius hoc singulare non potest applicari. MATTH. BERLICH. *Part. 2. Conclus. 49. n. 12.*

§. IV.

Idem obtinere testatur in Ducatu Würtenbergico

CHRI-

CHRISTOPHORVS BESOLD. *in Commentar.* über die Fürstl. Würtenberg. Lands-Ordn. *Tit.* von Weid- und Schaff-Ordn. *n. 7.* Et de Marchia-Brandenburgensi IOACH. SCHEPLIZ. *ad Consuetud. Brandenb. Part. IV. Tit. 20. §. 1.* Neque ibidem ouilia ex vrbibus et pagis in alium commodiorem locum sine consensu vicini transferre licitum est, vti c. l. per hunc expressum textum constat: Ob wohl zu recht versehen, daß ein ieder, welcher eine Schäfferey-Gerechtigkeit an einen Orthe hat, es sey in einer Stadt oder Dorffe, Macht habe, dieselbe aus der Stadt oder Dorffe seiner Gelegenheit nach aufzubauen und zu transferiren: So wird doch solches Innhalt einer sonderlichen Bewilligung auffm Lande in der Marck Brandenburg nicht gehalten, und muß keiner von Adel eine Schäfferey aus der Stadt oder Dorffe an einem andern und gelegenern Orth im Holtze vor der Stadt oder ausserhalb des Dorffs ohne Bewilligung seiner Benachbarten aufbauen und transferiren.

§. V.

Sic quoque in Bauaria illi, qui praedia ouilia iam antiquitus possederunt, sub priuatione iuris pascendi, vel pro qualitate delicti, sub grauiori poena maiorem gregem in syluis et agris quam ab hominum memoria pascere consueuerunt, nec pascere nec noua ouilia constituere valent *v. Ius Forest. Rom. Bauaric. Art. 35.* verba autem illa *antiquitus et ab hominum memoria* ex WELMER. in suis obseruat. ad verb. alters, von alters, ad minimum de 40. vel 50. annis accipienda esse refert SEBAST. KHRAISER. *ad cit. loc. Iur. For. iung.* MEISCHNER. *in Decis. Camer. Tom. 2. P. 2. Dec. 4. n. 8.*

§. VI.

Sed quaeritur, quid iuris, si duo fratres Nobiles duo in pago quodam possideant ouilia, et deinceps horum vnus moriatur relictis filiis duobus vel pluribus, quorum quilibet deinde ouilis illius particeps esse vult, an cuilibet proprium ouile et singularem pastorem alere licitum est? Casum hunc ita decisum esse: Daß die Brüder entweder die

Schäffe-

Digitized by Google

Schäfferey müssen gemein haben, und die Nutzung theilen, oder sie müsten einem allein die Schäfferey gönnen, und darum kaveln: Nec hoc concedi, daß jeder Bruder wolle seinen Antheil Schaffe sonderlich hüten lassen, oder darauf einen eigenen Kost-Knecht oder Pacht-Schäffer halten, denn auf solchen Fall würden viel Schäffer und Hirten. testatur SCHEPLITZ. *d. l.*

§. VII.

Quid vero, si quis in suo fundo extruxisset ouile, idque vltra decennium absque vllius contradictione possederit, num postmodum vicini hoc impugnare possunt? Ad hanc facti speciem Responsa diuersa ICtorum exhibet IOACH. SCHEPLITZ. *cit. loc.* Nimirum *Francofurtensium:* Seyd ihr eurem Bericht nach über 10. Jahr lang in geruhigen Besitz der Schäfferey gewesen, so werdet ihr bey solchen Besitz so lange erhalten, biß euer Vetter in Petitorio euch daraus durchs Recht entsetzet. V. R. W. Et *Brandenburgensium.* Ist N. auf den zugelegenen Aeckern und Feldern zwey Schäffereyen zu halten befugt gewesen, da er denn solche Lehn-Gerechtigkeit zum halben Theil auf euch vererbet, und ihr eine Schäfferey zu eurer, mit Wissen und Duldung eures Vettern N. aufbauen lassen, und 15. Jahr über in geruhigen Besitz gehabt, so ist gemeldter euer Vetter euch darüber Intracht zu thun nicht befugt. V. R. W.

§. VIII.

Quandoque fit, vt collegium laniorum in ciuitate aliqua singulari oues alendi gaudeat iure, in quaestionem ergo deducitur, an praeter id etiam possint vti iuribus vniuersitatis, et vtroque modo, vt scilicet lanii et ciues siue Incolae istius loci sint spectandi v. c. In der Metzger zu Eschwegen uhralten Ordnung, so Anno 1570. aufgerichtet, ist enthalten, daß denen Metzgern daselbst verstattet 4. Pferche allda vor der Stadt zu halten, jedoch daß sie vor Jacobi nicht zu Felde schlagen, noch in einen Pferch über 150. Stücke Schaff-Viehes, auch über Winter keine Schaffe und Zucht-Viehe halten solten. Am 18. August. aber hat bey ihrer Fürst.

Gn. Landgraff Moritzen zu Hessen die gemeine Bürgerschafft zu Eschwege gnädig erhalten, gegen jährlicher Entrichtung 50. Gülden eine Schäfferey zu halten, und sich deren zu gebrauchen, und solten diejenigen, so Schafe zu halten willens, sich angeben und einschreiben lassen. Controuertitur itaque, an et lanii huius ouilis vniuersitatis essent participes. Haec res *in Scabinatu Ienensi M. Nouembr. Anno 1630.* ita est decisa: Erscheinet daraus allenthalben so viel, daß die Metzger von der Samt-Schäfferey der Bürgerschafft zu Eschwege nicht auszuschliessen, und keiner Praescription oder Verjährung bedürfftig, es würde denn die hohe Landes-Fürstl. Obrigkeit die Anno 1615. beschehene gnädigste Verstattung also erklären, daß die Metzger darunter nicht begriffen, uff welchen Fall sie sich an den 4. Pferchen begnügen zu lassen schuldig, und werden alsdenn von der abgezogenen Sambt-Schäfferey billig abgewiesen. V. R. W. Haec sunt quae de ouilibus dicere constituimus; cum autem inde fluat ius pascendi, quia detractis pratis et pascuis ipsum deficit ouile, teste MEICHSNERO *Tom. 2. Dec. 5.* agemus sequenti.

CAPVT II.

DE PASCVIS IN GENERE.

§. IX.

Pascua siue saltus dicuntur loca, vbi pecudes pascuntur. *Tit. Cod. d. pasc. publ. et priuat.* cui iunge *Gloss. in §. vlt. l. 8. ff. Solut. matrim.* vbi dicuntur, *quae pascuis pecudum sunt destinata:* non autem refert, siue ager pascuus sit, siue mons aut collis. Nobis dicuntur Weyde oder Oerther, da man Viehe weiden darff. Illa veniunt quandoque appellatione fundi. *v.* RENAT. COPPIN. *Tr. d. priuil. rustic.* Et ab hac voce dicuntur oues aliaeque pecudes pascales, quasi pascuales. Hinc etiam pascua sylua, in quam ius est pascendi causa pecudes mittere. *l. 30. §. fin. ff. d. V. S. ibique* GOEDD. A pascuis quoque apud Romanos dicebantur pascuarii illi, qui vectigal ex pratorum publicorum locatione dabant. Idem pascuus ager, qui scilicet a diuisoribus agrorum

rum relictus est ad pascendum communiter vicinis; hunc ipsum quidem LVCAS DE PENNA *ad Tit. Cod. d. fund. limitroph.* dicere mauult compascuum, idque colligit ex *l. 20. §. 1. et pen. ff. si seruit. vindic.* Pascua in Tabulis Censoriis referente ex PLIN. *Lib. 18. cap. 3.* BARNABA BRISONIO *de Form. et Solenn. P. R. Lib. 6.* dicebantur omnia, ex quibus populus Rom. reditus habebat, et diu hoc solum vectigal erat.

§. X.

Primaria pascuorum diuisio est in publica et priuata, vti probatur per RVB. *Cod. de pascuis publ. et priuat.* Illa pascua publica seu alicuius vniuersitatis communia sunt, in quibus singuli de ipsa vniuersitate sua animalia depascere solent. COEPOLL. *in Tr. d. seruit. rustic. praedior. Cap. d. seruit. iuris. pasc. num. 8. et* DIDAC. *in Lib. Practic. quaest. cap. 18. num. 4. conf.* IACOB MENOCH. *Conf. 943. num. 61.* et hisce vnumquemque ex vniuersitate oportet moderate, absque aemulatione, et iuxta vires suarum facultatum et patrimonii vti, scilicet pro modo praediorum quae habet in illo territorio. ALBER. *in l. 17. ff. d. seruit. rustic. praedior. et in l. 20. §. fin. ff. si seruit. vindic. l. 1. C. d. pasc. publ. et priu.* CRAVET. *Conf. 60. num. 3.* FRANCISC. MARC. *P. 1. Dec. 84. et 223. num. 4.* THESAVR. *Dec. 72.* MENOCH. *d. arbitr. iud. Lin. 2. Cas. 245. et* BORELL. *Conf. 9. num. 15.* Idque ideo, ne ipsi Domini, neque incolae totum absorbeant territorium, sed secundum possessionum qualitatem possideant. Quia et rationi et iuri est consentaneum, vt ille qui minores habet possessiones, minus quoque vtatur pascuis. *v.* BERTRAM. *Conf. 37. num. 5. et* HIERON. *de* MONTE *Cap. 72. n. 20. seq.* quippe cum communitas rei communis debeat percipi pro mensura portionum singulorum. *l. 25. ff. d. seru. rustic. praedior. ibique* GRAVETTA, vbi infert ex CALCANO, quando sunt plures vicini, habentes praedia prope pascuum commune, et vnus modica habens retineat nihilominus magnam ouium qualitatem, quod possint alii qui longe ampliores habent possessiones,

 inten-

Digitized by Google

intentari iudicium vtile communi diuidundo, vt ille vtatur paſcuo ciuiliter, et pro rata tantum praediorum ſuorum. *v.* HIERON. MONTAN. *in Tr. de finib. cap. 2. n. 21.* Quotiescunque ergo de vſu paſcuorum eſt quaeſtio, diuidantur eadem pro praediorum neceſſitate. IOH. PETR. SVRDVS *Conſ. 65. n. 23. et* CRAVETTA *Conſ. 54.* ita vt qui plus poſſidet, plus quoque habeat de vſu rei communis. THESAVR. *Dec. 72. Conſ.* IOH. BAPTIST. COST. *de rat. Rat. qu. 159.* ſed quaeritur quomodo hic praediorum modus ſit accipiendus, an pro iugerum quantitate an pro illorum valore? ALBERICVS *in l. 17. ff. de ſeruit. ruſtic. praedior.* iuxta iugerum quantitatem intelligendum eſſe dicit ad ſimilitudinem ſeruitutum aquae ducendae. *v.* IACOB MENOCH. *d. arbitr. Iud. Lib. 2. Cend. 3. caſ. 245. n. 12.*

§. XI.

Sic quoque dominus iurisdictionem in aliquo loco habens; quamuis paſcuis vti poſſit, ſi vt habitator et incola illius loci ſpectetur (wann v. g. einer von Adel in ſeinem Dorffe wohnet, oder daſelbſt ein Schloß hat). moderate vti debet pecudum numero, pro arbitrio boni viri, et iuxta territorii paſcuorumque qualitatem, ne ſubditi vel vicini hac in re laedantur, vti ALBERT. DE ROSAT. *in d. l. 17. ff. d. ſeruitut. ruſtic. praedior. et in l. 20. §. 1. ff. ſi ſeruit. vindic. conf.* GEORG. EVERHARD. *vol. 2. Conſ. 34. n. 76. ſeqq.* COVARR. *Pract. quaeſt. cap. 37. in pr.* TVSCH. *Pract. Concl. lit. P. Concl. 112. n. 8. et* BERLICH. *Part. 2. Concl. 49. num. 12.* et quamuis ſint qui hac in re Dominis multum concedant ob iurisdictionem, tamen cum MANZIO *quaeſt. Palat. 14.* recte ſtatuimus, eundem exinde nullum habere dominium in paſcuis publicis illius territorii, in quo iurisdictione vtitur; cum paſcua publica regulariter ſint communitatum non vero dominorum Iurisdictionem habentium. COVARRVV. *Pract. quaeſt. c. 37.* et inſuper argumentum a iurisdictione ad proprietatem non valeat, nec ei qui proprietatem habet competat et ius paſcendi. KELLER.

Digitized by Google

LER. *d. offic. iurisd. Polit. Lib. 2. cap. 15.* MYNSING. *Respons. 11. n.18. Dec. 4. et* WEHNER. *Pract. obseruat. verb.* Weidgang. Hinc notanter dicitur in der Würtenberg. Landes-Ordn. *in constit. Nouell. 10. §. 5.* daß Ihre Fürstl. Durchl. sich erbötig machen, ihre eigene Schäffereyen dergestallt anzustellen, daß die gemeinen Weyden nicht überschlagen oder verderbet werden, mit dem Anerbiethen, daß kein Schäffer zu Herbst-Zeiten nach Martini, und im Frühlinge nach Cathedra Petri mit denen Schaffen auf den Weyden sich finden lassen solle. *v.* GEORG. LVDOVIC. Lündenspür. *in Commentar.* über die Fürstl. Würtenberg. Landes-Ordn. *p. 268. n. 6. seqq.*

§. XII.

Quo maior igitur subditis hac in re exhibetur fauor, eo minus territorii Dominus subditis contra solitam consuetudinem pascua plane adimere et sibi applicare, aut etiam vectigalibus (vti Romani fecerunt et scripturam appellarunt. *v.* BVLENGER. *de Vectigalib. cap. 16.* onerare potest. SESSE *Decis. 74. n. 22. seqq.* CHRIST. BESOLD. *d. iur. et diuis. rer. cap. 3. per tot.* cum nec Princeps nec totus Populus nequidem vel vni de populo possint auferre ius pascuorum. RIPA *Respons. 93. n. 17. et* SESSE *d. Decis. 74. n. 35.* De qua re non etiam ineleganter disserit. AHASVER. FRITSCH. Tractat. suo *d. Iur. compasculat. th. 14.* referens ibidem infelix aliquod Consiliarii cuiusdam consilium, libertati populi maxime aduersum.

§. XIII.

Nec etiam sibi nouiter appropriare potest iurisdictionis Dominus pascua ceteraque praedia publica, quae sunt intra fines alicuius castri seu pagi. NATTA *Lib. 2. Cons. 460 num. 16. et* ROLAND. à VALLE *lib. 3. Cons. 46. num. 67.* sed illa praesumuntur esse vniuersitatis vel hominum illius loci. *l. 6. §. 1. ff. d. diuis. rer.* et late MEICHSNER. *Tom. 1. Decis 26. n. 13. seqq. iung.* MATTH. WESENB. *P. 2. Cons. 62. n. 28.* Territorium scilicet Dominorum solum est quoad iurisdictionem, quoad pascua vero et

onera est ciuium et incolarum: Vnde nec illi extraneis locare, BERTRAM. *Vol. 1. Conf. 37. et 49.* nec etiam ad culturam reddere possunt pascua in praeiudicium vniuersitatis. HIERON. *de* MONTE *Tr. de finib. regund. cap. 6. n. 13. seqq.* Longe enim inter se differunt; habere iurisdictionem, et dominium habere terrarum. PETR. ANTON. *de* PETRA *de fidei commiss. qu. 13. n. 446. seq. et* ROLAND. VALLE *d. Consil. 46. n. 67.*

§. XIV.

Si quoque ex pascuis eiusmodi publicis alii cuidam debeatur ius pascendi seruitutis lege, ne ipsa quidem vniuersitas in dispendium eius, cui seruitus ista debetur, eadem ad culturam redigere potest. IOH. VINCENT. HONDED. *Vol. 2. Conf. 84. n. 6. et 31.* GAIL. *2. Ob. 67. n. 10.* COSTA *d. rat. Rat. qu. 78. n. 4. seq. et* MODESTIN. PISTOR. *Vol. 1. Consil. 7. n. 33. et qu. 106. n. 10.* vbi tamen ita distinguendum; aut vniuersitas siue Dominus praedii seruientis reducendo fundum suum ad culturam, vel meliorando ipsum non nocet seruituti pascendi, et tunc prohiberi nequit, modo concedat Domino fundi dominantis eodem modo qua antea pecora sua ibi pascere. BARTHOL. COEPOLL. *de seruit. rustic. praedior. cap. 9. n. 40.* SCHNEIDVIN. *ad pr. Instit. de seruit. rustic. et vrb. praed. n. 33.* Aut Dominus praedii seruientis immutatione sua nocet seruituti impositae, si v. c. piscinam faciat, vites plantet, et tunc omnino est prohibendus, *l. 9. pr. ff. si seru. vendic. l. 7. C. d. seruit. et aq. l. 15. §. 6 seq. ff. d. vsufr.* Licet enim quisque rei suae moderator sit et arbiter. *l. 21. (Mandat.* Illud tamen in rebus saltem omnino propriis seu in quibus alii nullum ius competit, procedit MODEST. PISTOR. *Conf. 14. n. 6.* verbis: Ob wol ein ieder seiner Güther mächtig, und seines Gefallens damit gebahren kan, so hat doch solches den Verstand, daß es also zugehen müsse, daß einen andern, der auch eine Dienstbarkeit und Gerechtigkeit an solchen Gütern hat, durch solche Veränderung kein Nachtheil zugefüget werde. Sic

enim

Digitized by Google

enim agrum ſuum quis meliorem facere poteſt, ne vicini deteriorem faciat. *l. 1. §. 3. ff. C. d. aq. pluv.*

§. XV.

Priuatum deinde paſcuum dicitur, quod competit alicui priuato iure proprio, quia ſcilicet vel emit illam ſeruitutem, vel alio modo acquiſiuit. Circa hoc tamen notandum, quod, vti ſupra eſt monitum, iure Saxonico nemini liceat pecora ſua ſegregatim paſcere, ne communi paſtori pretium minuatur, niſi qui habeat tres terrae manſos per *Lib. 2.* Land-R. *art. 54.* Quod tamen iuxta SCHNEID. *ad pr. Inſtit. ſeruit. ruſtic. et verb. praedior.* ita eſt intelligendum, vt res terrae poſſidens manſos paſcat cum pecoribus ſuis in propriis agris et iuxta hoc reſpondiſſe *ICtos Acad. Lipſienſ. M. Iul. 1627. ex* CARPZ. *Iur. pr. Forenſ. 2. 41. 7.* adducit: IOAN. STRAVCH *Diſſ. VII. th. 10.* daß er mit ſeinen Schaffen und Viehe, auf ſolchen ſeinen eigenen Huffen bleibe, und andere nicht mit betreibe. Et hoc modo pronunciari ſolere teſtatur. SCHNEID. *d. l.*

§. XVI.

Cum autem nullum ſit dubium, quin ius paſcuorum, vti *ſequenti Cap.* videbimus, praeſcribi poſſit; ſciendum tamen eſt, id ſe aliter habere in compaſcuis; (Koppelweyde) ibi enim nulla procedit praeſcriptio. MATTH. *de* AFFLICTIS *Deciſ. 290.* quippe cum ius compaſcui a ſimplici paſcendi ſeruitute differat. CARPZ. *Part. 2. Conſt. 41. def 9. num. 1.* et compaſcuorum vſus reuera nihil aliud ſit, quam precarium reciprocum; hoc vero nullo vnquam tempore praeſcribitur. *l. 2. C. d. praeſcript. 30. vel 40. ann.* iung. IOH. KÖPPEN. *Deciſ. 57. n. 63.* Praeterea quoque in compaſcuis habentur iura familiaritatis et mutuae quaſi ſocietatis; DIDAC. COVARR. *Lib. 1. variar. Reſolut. cap. 17. n. 11. et* PARIS. *Part. 1. Conſ. 27. n. 133.* Socius autem contra ſocium, quam diu in ſocietate ſunt, non praeſcribit, vti pronunciatum refert CARPZ. *Part. 2. Conſt. 4. def. 14.* in verbis:

Digitized by Google

verbis: Dieweil aber dennoch gemeldete Trifft-Gerechtigkeit denen von Ebeleben und dessen Wartenbergischen Unterthanen nicht iure seruitutis, sondern nur aus Vergünstigung nur als eine Kuppelweide zuständig, in welcher ein in Rechten diese Geschaffenheit hat, daß hierinnen keine Praescriptio zuläßig, sondern dieselbe nach Art eines reciproci precarii iederzeit wiederruffen werden mag, so rc. Locum tamen aliquando, et quidem tunc saltem habet in his praescriptio, quando noua aliqua superuenit causa, quae seruitutem inducere possit, si scilicet quis contra prohibitionem alterius non abstinuerit a compascuis, sed iisdem per longissimum tempus vsus fuerit. CARPZ. *Part. 2. Const. 4. definit. 15.*

§. XVII.

Quicunque vero est in possessione vel quasi huius iuris compascendi, tuendus est in illo tamdiu, donec aduersarius actione contra eum intentata per probationes idoneas contrarium ostendat vel in possessorio plenario, vel petitorio; Et eo modo pronunciarunt. *Dn. ICti Ienenses Anno 1619. in causa pagi* Neuses *et vniuersitatum* Rosbach und Buchenroda, vbi hae ouibus opponebant pecudes maiores, et saltem in illis, in his vero minime concedebant; quoniam vero *Neusenses* hactenus erant in possessione vel quasi, mit dem gesambten Dorff-Viehe auf der streitigen Wiesen zu hüten, sententia haec est prolata; Daß die Gemeinde zu Neuses bey vorgewandten Besitz vel quasi der Huht und Trifft uff angedeuteter Wiesen Inhalts des de Anno 52. von ihnen producirten Vertrags, so lange zu lassen und zu handhaben, biß die Gemeinde zu Roßbach und Buchenroda mit ordentlichen Rechten wider sie in Possessorio plenario oder petitorio ein anders ausführen und erlangen, auch derowegen dieselbe der Gemeinde zu Neuses die abgepfändete Kuhe, oder deren Werth, samt der Abnutzung und verursachten Unkosten uff Richterliche Ermäßigung zu restituiren und abzustatten schuldig, iedoch weil sich die Gemeinde zu Roßbach mit den Neusern der Abnutzung halber Tag und Nacht uff 21. Pf. verglichen, hat es darbey sein Bewen-

Digitized by Google

Bewenden, V. R. W. Quod eo quoque modo *a Scabinatu Coburgico* ad consultationem pagi Neuses *Mens. Martii Anno 1618.* confirmatum est; Dieweil eurem Nachbar (conrustico) Haußen Thiermeisseln seine Kuhe zur Ungebühr gepfändet: So ist ihme dieselbe samt den Nutzungen, Schaden und Unkosten, ohne Caution und andern Entgeld zu restituiren. V. R. W.

§. XVIII.

Retractatur aliquando decretum aliud in sententia possessorii summarissimi factum iique possessione sua vel quasi postea eiiciuntur ob sententiam in possessorio plenario latam, vti hoc patet ex Responso *Dn. ICtorum Altorffensium M. Ian. 1617.* in dicta causa dato: daß obbemeldte beyde Gemeinden Roßbach und Buchenroda dasjenige, was sie sich in Processu plenarii possessorii zu erweisen unterfangen, nach Gelegenheit dieser Sachen gnugsam dargethan, und derentwegen die Gemeinde Neuses des Treibens und Hütens in die gemengte Wiesen bis an den Weicken Anger, so wohl vor als nach Burchardi mit ihren gemeinen gehörnten oder Dorff-Viehe zu enthalten haben, V. R. W. Quae sententia itidem post Leuterationem pagi Neuses hoc modo fuit repetita: Uff Leuterungs-Schrifften und erfolgte Gesetze der gesambten Ganerben und deroselben Untersassen zu Roßbach und Buchenroda an einen, Syndicen der Gemeinde Neuses uffn Eichen anders Theils, erkennen und sprechen von Gottes Gnaden wir Johann Casimir, H. z. S. J. ꝛc. uff vorgehabten Rath der Rechtsgelehrten vor Recht: Wann gleich die Formalia dieser Läuterung beständig, so erscheinet doch aus denen Materialien allenthalben so viel, daß es bey dem in dieser Sachen am 29. Ian. 1617. eröffnetem Urtheil allerseits billich bleibe, iedoch mit dieser Erklärung, daß die Gemeinde Neuses den beyden Gemeinden Roßbach und Buchenroda cautionem de non amplius turbando aufzurichten schuldig, dargegen mit der begerthen Pfandes-Restituirung zu verschonen, und die beyderseits bißhero aufgewandte Unkosten aus bewegenden Ursachen gegen einander zu compensiren und aufzuheben, V. R. W.

Digitized by Google

CAPVT. IV.
DE
MODO ACQVIRENDI IVS PASCENDI.

§. XIX.

Regulariter quis prohibetur pascere animalia sua in agro alieno. *l. 39. ff. ad L. Aquil. l. 13. in fin. ff. d. iniur. l. 11. c. d. seru. et aq. l. fin. C. d. L. Aquil. l. fin. C. d. pasc. publ.* WESENBEC. *Vol. 2. Conf. 62. n. 23. et Vol. 4. Conf. 194. n. 125.* SCHNEIDWIN. *ad pr. Inst. d. seru. rustic. et vrban. praed. n. 31.* AYM. CRAVETT. *Conf. 383. n 1. seqq. et* GÖDEN. *Conf. 75. num. 4. seq.* Potest autem hoc ius pascendi alicui competere vel iure dominii vel iure possessionis, vel iure seruitutis, vel iure familiaritatis. *l. 13. §. fin. de iniur.* MATTH. WESENBEC. *Vol. 1. Conf. 18. num. 6.* GOTHMANN. *Vol. 3. Conf. 49. num. 161. seq. et* GEORG. MVNDIVS *Vol. 1. Conf. 19. num. 2.*

§. XX.

Quamuis autem seruitutes proprie possideri nequeant, cum incorporales, nec in bonis sint. STRUV. *Exerc. XII. th. 3.* quasi tamen possideri, et per hanc quasi possessionem omnino acquiri posse easdem certissimum est *teste eodem Exercit. XLIII. th. 8. et* HENRIC. ZOESIO *ad Tit. ff. d. vsu cap. n. 13.* Hac in iure pascendi plerumque nituntur praescriptione, cuius requisitum primarium est tempus legitimum, vbi scilicet lapsus temporis et negligentia eius contra quem praescribitur, attenditur. STRUV. *Exercit. XLIII. th. 6.* Circa quod tamen IVSTVS HAHN. *Tr. d. iur. Colonar.* et eiusdem asseclae inter Ius Ciuile et Saxonicum non ab re distinguendum esse existimant, additam iuxta illud distinctione seruitutum causam habentium continuam et discontinuam, etiam in Camera Imperiali testante MYNSINGERO admissa.

§. XXI.

Digitized by Google

§. XXI.

Seruitutes nimirum causam habentes discontinuam iure ciuili non nisi immemoriali tempore praescribi communiter existimant per *l. 3. §. 4. ff. d. aq. quotid. et aestiu. l. 28. ff. de seruit. vrban. praed.* Hanc vero pecoris pascendi seruitutem esse discontinuam et hominis requirere factum, sat euidenter, constare putant ex *l. 12. ff. d. seruit.* quod idem clarissimis verbis vult MODESTIN. PISTOR. *Vol. 1. Cons. 7. qu. 1. n. 6.* Dieweil nun diese Dienstbarkeit der Trifft nicht kan, ohne Menschen Hülffe geübet und gebrauchet werden, und doch unmüglich, daß ein Mensch das Viehe stets an einen Orth treiben könne, so wird auch solche Dienstbarkeit inter seruitutes discontinuas gerechnet. Inde ducunt, quod ad praescribendum ius pascendi requiratur iure ciuili tempus, cuius initii memoria non extet, praesertim si titulus allegari non possit. IOACHIM. MYNSING. *Cent. 4. Obseru. 53.* PANTSCHMAN. *Lib. 1. qu. 22. n. 20.* Ideoque si asserens non probet se in vsu et consuetudine fuisse tanti temporis spatio, ita vt de contrario nulla supersit memoria, non sit audiendus: quam sententiam referente MYNSING. *d. l.* secuti etiam sunt Assessores Camerae in causa Knoblauch contra *Senatum Haganoënsem M. Mart. Anno 1550.* cuius quoque assertionis patronus est MODESTIN. PISTOR. *d. l. n. 1.* in verbis: Auf die erste Frage, welcher Gestalt, und durch wie viel Jahr Seruitus pascendi praescribiret werde, sonderlich nach Sächsischen Rechten, ist zu antworten, daß Seruitus pascendi nach gemeinen Käyserlichen Rechten nicht praescribiret werde, es sey denn, daß einer derselben über Menschen Gedancken auf eines andern Grund und Boden gebraucht &c. Hanc denique praescriptionem immemorialem consentiente IOHANN. MEICHSNER. *Decis. Cameral. Tom 3. Decis. 6. n. 7. seqq. et* MODEST. PISTOR. *Vol. 2. Consil. 14. n. 13.* eundem habere effectum quem lex, priuilegium vel ipsa habeat veritas tradunt; indeque praesumtionem iuris et de iure, contra quam non admittatur probatio in contrarium, nasci firmiter statuunt.

§. XXII.

Verum ex noua Constit. Iustin. *in l. vn. C. d. vsuc. transform. et l. vlt. C. d. praescript. long. tempor.* nobis statuendum videtur, quod iure Ciuili etiam 10. vel 20. anni ad praescribendum ius pascendi sufficiant, add. FRANTZK. *ad Tit. comm. praed. n. 6. et 7.* STRUV. *Exercit. XIII. th. 40. vers. denique.* Missa ista distinctione; Quamuis enim seruitutum possessio continua esse non possit, cum quis singulis diebus et horis iisdem vti nequeat; perpetua tamen et continua est earundem causa, cuius ratione praedium semper seruit, et alteri nunquam non aliquid debetur. Sicuti igitur praescriptioni longi longissimi temporis iuris Ciuilis respondet vnica praescriptio tricennalis iure Saxonico, qua scilicet annis triginta et vno, sex septimanis et vno die dreyßig Jahr, Jahr und Tag praescribuntur res immobiles, iura et actiones, vti tradit STRUV. *Exercit. XLIII. th. 25. per Lib. 1. Land-R. art. 29.* ita et in hoc passu illud obtinet, et ad praescribendam iuris pascendi seruitutem ius nostrum Saxonicum tanto temporis spatio est contentum, quod luculentissime etiam attestatur MODESTIN. PISTORIS *Vol. 1. Consf. 7. qu. 1. n. 1.* sequenti modo: Aber nach Sächsischen Rechten wird solche Dienstbarkeit durch 30. Jahr, Jahr und Tag verjähret, wenn sich einer derselben auf eines andern Grund und Boden so lange geruhiglich und ohne Verhinderung bedienet.

§. XXIII.

Alterum requisitum ad praescribendam iuris pascendi seruitutem est scientia et patientia aduersarii; siquidem iura incorporalia aduersus ignorantes praescribi non possunt, vti tradit IOH. MEICHSNER. *Tom. 3. Decis. 33. n. 115. seq. et* BARTHOL. *in l. 14. et l. fin. ff. de seruitut.* nec est cur assentiamur IOHANNI KÖPPEN. qui *Decis. qu. 57. n. 52.* cum ibi citatis scientiam et patientiam in praescriptione pascuorum immemoriali minus attendi asserit. Quemadmodum enim in iuribus negatiuis quasi possessio incipit

cipit a prohibitione facta, ne alter quid faciat, quod alias iuxta libertatem naturalem facere posset; ita in iuribus affirmatiuis quasi possessio, quasi continuata sit vsucapio, consistit in vsu, et titulus in patientia eius qui vsum patitur. STRUV. *Exercit. XLIII. th. 15. per l. 10. ff. si seruit. vindic. l. vlt. ff. d. seruit. et l. 2. C. d. seruit.* Quod clare quoque innuit Imperator in *l. 1. C. d. seruit.* vid. etiam MODEST. PISTORIS *Vol. 1. Cons. 7. qu. 1. n. 1.* in verbis: Und ist hieraus gnugsam zu sehen, welcher Gestalt die Praescriptio geschehen möge, nemlich daß zu einer solchen Verjährung ein solcher Gebrauch gehöre, den man nicht mit Gewalt, noch heimlich, noch durch Bitte, und auf sonderliche Vergünstigung, oder wie man es nennet precario erlanget, und darum sagen die Rechts-Lehrer, daß in acquirenda praescriptione seruitutum in allewege von nöthen sey scientia et patientia aduersarii. Quam opinionem esse communem attestatur *Halm. ad* WESENB. *Tit. d. seruit.* sufficere vero quandoque etiam in rebus incorporalibus praesumtam scientiam, et ex hac venire praesumtum aliquem titulum seu praesumtam concessionem eius, qui patitur *per l. 10. ff. si seru. vind. l. vlt. ff. d. seruit. et l. 2. C. d. seruit.* tradit STRUV. *Exercit. XLIII. th. 15.* qui tamen praesumtam illam scientiam ab aduersario, contra quem praescriptio inducitur, elidi posse existimat, probando se ex iusto errore omisisse contradictionem. *arg. l. 5. C. d. praescript. long. temp.*

§. XXIV.

Requiri postmodum in eiusmodi seruitutis praescriptione possessionem vel quasi certissimum est. PARIS. *Cons. 27. n. 101.* CEPHAL. *Cons. 40. n 32.* RVIN. *Lib. 1. Cons. 28. n. 12.* MODESTIN. PISTOR. *Part. 1. Cons. 7. q. 1. n. 2.* MYNSING. *Decad. 1. Respons. 11. n. 30. et* BARTH. COEPOLL. *de seruit. rustic. praed. Cap. 20. n. 8.* illa autem idonea sit et qualificata necesse est *l. 7. et l. 9. C. d. acquir. et retinend. possess.* iung. MATTH. WESENBEC. *Part. 1. Cons. 4. n. 53.* nec vitiosa et ad praescribendum inhabilis, si v. c. violenta, clande-

ſtina vel precaria exiſtat. *l. 17. ff. commun. praedior. l. 1. §. vlt. ff. d. aq. pluv. arcend l. 1. C. de ſeruit.* add. PARIS. *Part. 1. Conſ. 27. n. 41.* Et ita nequicquam alicui prodeſt vſus paſcuorum per mille etiam annos, ſi idem non iure ſeruitutis ſed familiaritatis ſit acquiſitus. COEPOLL. *de ſeruit. vrban. praed. cap. 20. n. 1.* CRAVET. *P. 1. Conſ. 226. n. 2.* Praeſumitur autem quis in dubio vti paſcuis non ſeruitutis ſed familiaritatis iure, ideoque praeſcribenti ius paſcendi non hoc ſed illo modo vſum ſe eſſe paſcuis probare incumbit. *v.* PARIS. *Conſ. 27. n. 11. ſeq.* CRAVET. *Conſ. 226. n. 62.* MASCARD. *de probat. Concluſ. 1214. n. 14. et* MATTH. WESENBEC. *Part. 1. Conſ. 18. num. 18.*

§. XXV.

Inhabilem autem IOAN. KOEPPEN. *Deciſ. qu. 57. n. 58.* vocat illam quaſi poſſeſſionem, propter quam aliquid praeſtatur. Sed vero induci aliquam ſeruitutem ex eo, quod canon vniformis fuerit perſolutus, vel aliud aliquod ſeruitium vniformiter exhibitum teſtis eſt MODESTIN. PISTORIS *Vol. 1. Conſ. 7. qu. 2. n. 14.* in verbis: Aber das wäre wohl einer Frage werth, wie die Hofmeister zu S. über Rechtsverwehrte Zeit solche Trifft, gegen etlichen gewissen Diensten gebraucht, und dargegen solche Dienste über Rechtsverwährte Zeit continue geleistet, ob sie dann nicht dadurch eine erbliche Gerechtigkeit erlanget, und so viel, daß man ihnen solche Trifft nicht mehr auffsagen könte, sondern ihnen die um die Dienste, so sie zuvorn geleistet, hinfürder auch lassen müsse, wie man in simili pflegt zu sagen von den Laß-Gütern, deren Ankunfft man nicht weiß, daß man die denen, so sie über Rechtsverwehrte Zeit um einen unveränderlichen Zinß inne gehabt, umb denselben Zinß erblich lassen muß. *Et in ſeqq. n. 17.* Wenn dann erwiesen könte werden, daß sie über Rechtsverwehrte Zeit solche Pflüge und Korn-Dienste geleistet, und dargegen der Trifft ohne Einrede gebraucht, so hätte die Sache auf des Klosters Seiten ein groß Ansehen.

§. XXVI.

Hac tamen res monente eodem HARTM. PISTORIS *d. Conſ.*

Digitized by Google

d. Conf. qu. 2. n. 18. aliter se habet, si de immutatione praestationis constet, siquidem in eadem causa hoc addit: Es könte auch in solchen Fall des Klosters vermeinte Gerechtigkeit meines Erachtens anders nicht abgelehnet werden, denn da man erweisen könte, daß die Hofmeister zu S. nicht allewege einerley Dienste vor solche Trifft gethan, sondern einmal mehr, das andere mahl weniger 2c. Nec ineleganter idem *d.* PISTORIS *eod. Conf. qu. 3. n. 23.* hisce effert verbis: Würde auch das Kloster auf eine Erbtrift articuliren, die gegen etlichen jährlichen gewissen Pflug-Diensten und Korn Fuhren constituiret were, so wolte alsdenn vonnöthen seyn dargegen zubeweisen, daß keine gewisse Dienste gepflogen, sondern daß man einmahl dieß, ein andermahl jenes gethan, einmahl mehr, einmahl weniger gefrohnet. De hac vniformi praestatione vide quoque HIERON. PANTSCHMANN. *Lib. 1. qu. 22. n. 40.* CHRISTOPH. BESOLD. *Disp. 2. ad Ius Municip. th. 176. et* GEORG. LVDOVIC. **Lindenspür.** *in Comment.* über die Fürstl. Würtenberg. Landes-Ordn. *p. 268. n. 6. seqq.*

§. XXVII.

Et sicuti denique ad omnem praescriptionem, ita quoque ad hanc iuris pascendi omnino ex aequitate canonica requiritur bona fides, quandoquidem iusta possessio cuiuscunque rei constet bona fide et iusto titulo. STRUV. *per l. 3. §. 21. ff. de acquir. vel amitt. poss. l. 31. d. acquir. rer. dom. et l. 4. C. d. praescript. long. tempor.* quae bona fides ex cursu longissimi temporis praesumitur. CARPZ. *1. Resp. El. 33. n. 12. seqq. et* RAVCHBAR. *2. 38. n. 33.* Iuxta haec itaque requisita postquam est acquisitum ius pascendi, videamus nunc etiam quomodo eodem sit vtendum.

CAPVT IV.
DE VSU IVRIS PASCENDI

§. XXVIII.

Potest autem quis vti iure pascendi prout seruitus illa est praescripta. *arg. l. 1. §. 6. ff. deposs. l. 11. §. 1. ff. de seruit.*

Digitized by Google

seruit. vrban. praedior. BARTHOL. COEPOLI. *d. seruit. rustic. praedior. c. 9. n. 17.* MATTH. BERLICH. *Lib. 2. Conclus. 49. n. 9. et* SCHNEID. *ad Tit. Inst. de seruit. rustic. et vrban. praedior. n. 31.* si ergo simpliciter et generaliter est constituta et praescripta ista seruitus, tunc quis cuiuscunque generis pecora imitetur potest, *arg. l. 23. ff. d. seruit. vrban. praedior. l. 13. § vlt. ff. de seruit. praed. rustic. l. 7. pr. ff. commun. praedior.* COEPOLL. *d. l. n. 18.* MATTH. BERLICH. *d. l. n. 13. et* FRIDERIC. BRVCKMANN. *Vol. 1. Cons. 14. n. 3.* Tantum enim, iuxta tritum illud ex *l. 1. §. 4. ff. d. itin. act. priu. et c. 18. X. d. praescript.* axioma, censetur praescriptum, quantum est possessum.

§. XXIX.

Ius autem alendarum ouium quoad numerum iuribus prouincialibus fere vbique solet restringi, vt quis non plures habeat in pascuis oues, quam hyberno tempore possit alere. Ita in Marchia Brandenburgensi referente SCHEPLIZIO *ad Consuetud. Brandenburg. Part. IV. Tit. 20.* Muß einer nicht mehr Viehes halten, denn er mit seiner selbstgenommenen und allda geworbenen Futter auswintern und ausfüttern kan, denn solches keinesweges mit erkaufften oder anderswoher geschafften Futter gestattet wird, auf daß einen andern, so auch alda Huth und Trifft hat, keine Verschmählerung und Ubersetzung wiederfahre. Hoc eodem modo vsu quoque seruari in Ducatu Megapolitano idem testatur. Consonat *Ordinatio Prouincialis Bauarica Lib. 3. Tit. 14 art. 2.* hoc praecipiens. Wir wollen, daß durch keinen Innwohner Unserer Fürstenthüme, mehr Viehe auf die gemeine Weide geschlagen werde, denn derselbe über Winter, doch daß er die Fuhr von andern nicht kauffe, von seinem Guthe führen mag, oder in sein Hauß schlagen will, er hätte denn eine besondere eigene Weyde, die soll ihme zu verlassen, oder ander Waid-Vieh zu nehmen, oder in andere Wege nach seiner Nothdurfft und Gefallen zugebrauchen unverwehrt seyn und bleiben. Wo aber eine Gemeine von iemand obermeldter massen beschwert, überschlagen, und deßhalben

Digitized by Google

halben zur Klage kommen würde, so soll ihre Gerichts-Obrigkeit dieselbe Beschwerde abzuschaffen schuldig seyn.

§. XXX.

Nec vllum est dubium, quin superior Magistratus alendi libertatem et pecora pascendi ius ad certum animalium numerum restringere ac limitare possit; quippe quum saepissime hoc publica subditorum suadeat vtilitas, et vtplurimum pascuorum qualitas libertatem haut circumscriptam hac in re prohibeat. Sic in plerisque Saxoniae locis hic oues alendi modus pro quantitate agrorum et pratorum est determinatus, terrae scilicet possidenti mansum octo habere oues est permissum, vti hoc expresse patet ex Constitutionibus Prouincialibus Saxonicis, cumprimis autem illa, *Saxo Gothana sub Tit. 21.* ita habente: An denen Orthen, welche Schaffe zu halten hergebracht und berechtiget, mögen auf eine iede Hufe achte, und also auf und ab, nachdem ein ieder viel oder wenig Aecker hat, mehr aber nicht, bey Verlierung der übrigen, halten, es were denn, daß eine oder die andere Gemeinde sonderbare Trifft-Gerechtigkeit hätte, und dahero von den Einwohnern auf eine mehr Schaffe gehalten werden können. Et ordinatio Prouincialis Bauarica *Lib. 3. Tit. 14. art. 4. rubr.* Wie viel ein ieder Bauersmann etc. hoc constituit: Wo die Bauren forthin Schaffe haben wollen, daß doch keinem, denn allein auf seines Gutes Grunde, und denen, die es von Alters im Gebrauch hergebracht hätten, gestattet soll werden, darinnen soll man die Maaß halten; nemlich daß ein Hoff vier und zwantzig, eine Hube zwölffe, und ein Lehner oder Sölldner, der zu bauen hat, acht Schafe, oder so viel ieder überwinter bey seinem Guth ausbringen kan, iedoch daß keiner den Sommer auf die Weyde Schaffe hinzu kauffen oder umbs Geld zu ihm nehme. Aber ein Söldner, der nicht zu bauen hat, mag vier Schaffe, und nicht mehr haben, und sollen die jungen Lämmer, so von solchen Schaffen herkommen, alle mahl über das andere Jahr in die bestimmte Anzahl gerechnet, und für Schaffe gezehlet werden; welcher aber das überfahren würde, dem sollen

dieselbe Schafe durch seine Gerichts Obrigkeit zur Straffe unnachläßlich genommen werden. Quid circa hanc rem moris sit in Silesia refert IACOB Schickfuß *in Chron. Siles. Lib. 3. p. m. 496.* hoc modo: Die Bauern auf den Dörffern sollen nicht mehr denn auf eine Hube über Winter 25. Schaffe halten, iedoch mit des Herren willen; Die Schultzen aber und Freyen, welche Brieffe auf ihre Huben haben, darinnen ein Schafftrifft benennet ist, die sollen nicht mehr auf eine Hube über Winters als 100. Schaffe halten, es wäre denn, daß einer mit was mehrern befreyet were, und solches mit richtigen Brieffen beweisen könte, der soll solches billich geniessen.

§. XXXI.

Sicuti autem circa vsum pascuorum non ab re onerum et munerum personalium habenda est ratio; ita incolis ciuitatis, qui ciues non sunt, sed tantum Beysassen oder Pfahl-Bürger, quia neque excubias agunt, neque alia ciuilia onera sustinent, de consuetudine pascua publica non immerito interdicuntur, v. PAVL. MATTH. WEHNER. *in obseruat. Pract. voc.* Weidgang *in fin.* nisi hic ipsi singulari aliquo praeemineant priuilegio; Quamuis enim quis a ciuitate per quoddam priuilegium quoad iurisdictionem et alia onera sit exemptus; tamen quoad pascua aliosque vsus communes ius suum non amittit, sed in pascuis communibus pecora sua nihilominus pascere potest. BERLICH. *P. 2. Concl. 49. n. 39.* Horum exemtorum numero recte accenset Professores in Academiis CASPAR MANZIVS *in Dec. Palatin. q. 26.* vbi lepidum hunc refert casum: Negasse scil. ciues Ingolstadienses aliquando Professoribus ibidem ius pascendi, iisdem non minus lepide quam adposite responsum fuisse: Si vaccas et oues Professorum velint excludere a pascuis ciuitatis, vellent Professores eorum asinos non excludere ab accessu vniuersitatis.

§. XXXII.

Sibi vero nequaquam acquirit ius, qui per annos viginti

Digitized by Google

ginti contra hanc obseruantiam et determinationem maioris pecudum numero est vsus contradicente nemine; sed praeter id quod poenam incurrat, ad dimittendum quoque oues superfluas adigi potest, sicuti vtrumque ex Responso Dn. ICtorum Ienensium ad consultationem H. H. excoriatoris Kalensis M. Nouembr. Anno 1604. euidentissime patet. Wenn gleich euch hiebevor kein Gebot von der Obrigkeit wegen der Viehe- und Schaff-haltung geschehen, sondern sie euch in der 20 jährigen Ruhe gelassen, dennoch dieweil die andern Meister, so vor euch da gewesen, aus Unvermögenheit keine halten können, und die Fürstl. Sächs. Landes-Ordnung klare Masse giebet, wieviel man, und wer Schaffe halten möge, wie auch derjenige, so diesem zuwider lebt, zustraffen sey, so ist E. E. Rath, ungeachtet, daß ihr euere Meisterey gegen der Obrigkeit verschosset und verschatzet, auch sonsten andern Meistern in diesen Fürstenthum Schaffe zu halten nicht gewehret würde, euch zu Erhaltung eures Ackerbaues und Besserung eurer Nahrung eurem Belieben nach Viehe und Schaffe halten zu lassen nicht schuldig; sondern da der Rath und ihr sonsten nichts erhebliches darwider einzuwenden, so möget ihr auf einer ieden Huffen acht Schaffe, und also auf und ab, nachdem ihr viel oder wenig Aecker habt, und darüber nicht halten, oder da sonsten eine nahmhaffte Anzahl Schaffe die Stadt habe gesetzet, ihr euch derselben Anordnung mit Betreibung derselben Gräntze zu wiedersetzen nicht befugt, sondern seyd ihr dem Rathe die übrigen Schaffe zuzustellen, oder die geforderte fünff Gülden Straffe zu erlegen schuldig und verpflichtet V. R. W.

§. XXXIII.

Nec etiam ab vna animalium specie expressa ad aliam extendi potest ius pascendi; et siquis in pascua sua certum pecudum genus, oues puta immitti passus est, contra illum nequaquam praescribitur in iisdem campis ius pascendi capras, sues, boues etc. *arg. l. 12. pr. d seruit. rustic. praedior.* MATTH. BERLICH. *d. Concl. n. 11.* BARTH. COEPOLL. *d. l. n. 17. et* SCHNEIDVIN. *ad d. Tit. d. seruitut.*

uitut. ruſtic. et vrban. praedior. ibique IOH. HARPRECHT. *n.12. add.* MEISCHN. *Tom.1 Lib.1. Deciſ.36.* Namque ſtricte eſt facienda interpretatio huius ſeruitutis, quo minus praedium ſeruiens grauetur, et libertatis naturalis, quantum fieri poteſt, conſeruetur. MATTH. WESENBEC. *P.1. Conſ.4. n.3. et 5.* IOHANN. KOEPPEN. *Deciſ.57. n.1. et* MODESTIN. PISTOR. *P.1. Conſ.70. num.15.* Cuius rei BENEDICT. CARPZOV. *Part.2. Deciſ.106. n.17.* elegans hoc *Facultatis Iuridic. Lipſienſ. ad requiſit.* *G. W.* zu Leipzig, *M. Octobr.1646.* exhibet Reſponſum: Will einer von Adel, ſo bey dieſer Stadt zwey Ritter-Güter in Beſitz hat, auf euren Wieſen, welche unter das eine Guth ſo gar verwüſtet, gehörig, ſich der Hütung mit ſeinen Schaffen von Michaelis biß Quaſimodogeniti anmaſſen, die ihr ihme auch diesfals nicht ſtreitig zu machen gemeinet. Es unterſtehet ſich aber derſelbe bemeldte Hütung auch den Fleiſchern und Polniſchen Ochſenhändlern zu vermiethen, ſo ihr aber nicht geſtatten wollet. Ob nun wohl ermeldter von Adel das Ius Paſcendi auf euren Wieſen mit den Schafſen beybringen und vorgeben möchte, daß den Wieſen gantz zuträglich- und nützlich, wenn ſie mit Kühen und Ochſen betrieben werden. Dennoch aber und dieweil der Natur und Eigenſchafft der Seruituten gantz zuwider, ſolche auf andere Fälle und Viehe zu ziehen, dieſelbe auch ſonſten, wann ſie Reales, auſſer und ohne dem Guthe abſonderlich nicht verpachtet noch vermiethet werden können, und dießfals nicht was nützlich, ſondern vielmehr was zuläßlichen, zu beobachten. So iſt demnach oberwehnter von Adel die Hütung auf euren Wieſen andern zu vermiethen, und Polniſche Ochſen darauf treiben zu laſſen nicht befugt, noch ihr ihme daſſelbe zu verſtatten ſchuldig, V. R. W.

§. XXXIV.

Non autem prohibetur ipſe Dominus fundi ſeruientis, quo minus ſua poſſit paſcere pecora vna cum illo, cui hanc conceſſit ſeruitutem, modo aliter conuentum non fuerit; proprietatis enim Dominus illud tantum facere prohibetur, quod vſum ſeruitutis reddit deteriorem iuxta

STRUV.

Digitized by Google

STRUV. *Exercit. XIII. th. 26. per l. 13. §. 1. ff. d. seruit. praedior. rustic.* Imo RICHTER. *Part. 1. Cons. 36. n. 28.* affirmat, quando praescribens habeat pascua pecoribus suis sufficientia, tunc non solum vti posse Dominum fundi pascuis, sed et ipsum praescribentem cedere debere ipsi Domino, cui non sufficiunt pascua, vtut per centum annos fuerit iste in possessione, idque probat Responso Facultatis suae M. Nouembr. 1622. hoc modo: So auch gleich vors andere und letzte, mehr gedachte Gemeinde über Rechtsverwehrte Zeit, wegen der obangezogenen Trifft kein Geld entrichtet, auch keine Fuhre gethan, sondern Iure Seruitutis sich derselben gebrauchet hätte: Dennoch dieweil in ihre Marckt an gnugsamer Trifft und Weyde für ihre Viehe kein Mangel ist, dargegen ihr und die Gemeinde in der S. M. nothwendige Huth und Weyde nicht haben würde, wenn der N. Gemeinde berührte Hut und Weyde weiter verstattet werden solte: so ist dieselbe uff vorhergehender Uffkündigung sich mit ihren Viehe der S. M. gäntzlich zu enthalten schuldig. V. R. W.

§. XXXV.

Namque non debet esse melioris conditionis extraneus et hospes, cui seruitutem acquisiuit, quam ipse Dominus MATTH. COLER. *Cons. 4. n. 15. et* WESENBEC. *Part. 3. Cons. 113. n. 20.* et causa seruitutis non debet potior esse causa dominii *l. 6. C. d. seruitut. et aq.* Hinc etiam est, quod Dominus fundi, in quo rusticis vel aliis post festum Michaelis, ius competit pascendi, possit ante illud tempus, praesertim post refectionem graminum, in eodem fundo sua pecora pascere, vt in causa G. H. und H. von Einsiedel et communitatis Eichenfeld, in supremo appellationum iudicio Dresdensi M. Iun. 1627. est pronunciatum, idque per Leuterationem M. Dec. 1627 et per Oberleuterationem M. Iul. 1628. est repetitum, referente MATTH. BERLICHIO *Part. 2. Dec. 201. n. 16. seq.* In qua tamen causa Dnn. Scabini Ienenses M. Febr. 1628. ad requisit. der Gemeinde zu Eichfeld contrarium pronunciarunt.

Digitized by Google

§. XXXVI.

Quemadmodum vero ille, cui debetur seruitus, sese intra limites continere tenetur, ita quoque Dominus fundi seruientis seruitutem recte constitutam non deteriorem facere. *l. 20. §. 4. ff. d. seru. vrb. praed. l. 15. §. 6. d. vsufr.* neque paludes terrasque incultas, v. gr. angetriebene Holtz-Plätze, wüste Teiche etc. in quibus alteri ius pascendi debet, illo inuito et in praeiudicium eius mutare ac ad fertilitatem referre potest. *arg. l. 13. §. 4. fin. ff. de vsufr. conf.* GAIL. *2. Obs. 67. n. 10.* SCHNEID. *de Instin. d. seruit.* §. 11. KOEPPEN. *Decis. 15. et* CARPZ. *P. 2. Const. 41. def. 1.* Et hunc in modum quoque ICti Lipsienses responderunt: Dieweil aber demnach der Grund-Herr zu Nachtheil dessen, so das Ius Pascendi erlanget, den Grund und Leithen umzureissen und zu Acker zu machen nicht befugt, welches zugleich auch von den Teichen 2c. so seyd ihr auch wegen des erbauten Teichs euch mit euren Nachbarn zu vergleichen, und ihnen deswegen gebührlichen Abtrag zu thun schuldig. V. R. W.

§. XXXVII.

Cui adeo inhaerendum, vt etiam quis agrum suum non nisi certo ac statuto tempore ad culturam reducere possit; vti deciderunt in Curia prouinciali Ienensi in termino Oculi Anno 1673. Das Stoppeln umreissen oder Felgen sollen die Klägere biß auf Bartholomaei unterlassen 2c. quia scilicet reus erat in quasi possessione huius seruitutis: Simili modo est prohibitum, si nempe ita conuentum ac praescriptum sit, zu Sömmern i. e. in das Brachfeld Erbsen, Linsen, Wicken, Klee und dergleichen zu säen. iuxta Decisionem Curiae Prouincialis Saxo-Ienens. in termino Viti Anno 1618. factum.

§. XXXVIII.

Quorum tamen quodlibet restringitur, si probari possit Dominus fundi seruientis quod ei, cui debetur seruitus, illud non sit detrimento, sed pascua adhuc sufficiant; dum enim alteri non nocet suo iure vti potest per

l. 24.

Digitized by Google

l. 24. et 86. ff. d. damn infect. quod etiam vult *d. Constit. Elect. 41. in verbis,* Es wäre denn an deme ꝛc. Et huius rei etiam *Nicol. Vigelius* refert decisiones *Cent. 2. Cas. 37.* daß Beklagter libellirte Lehden hinführo unumgerissen liegen zu lassen schuldig, er könte und wolle dann erweisen, daß Beklagter gnugsame Weide vor sein Viehe habe, damit wird er billich gehört, und er gehet also dann darauf ferner was Recht ist. *Et Cent. 3. Cas. 73.* Daß Kläger die dürre Wiese, darauff Beklagten die Trifft zuständig, unumgerissen liegen zu lassen schuldig, er könte und wolte denn wie Recht, darthun und erweisen, daß Beklagter ohne das vor sein Viehe Weide gnugsam hätte, so ergehet alsdenn darauf ferner was Recht ist.

§. XXXIX.

Nec is potest prohibere Dominum fundi seruientis, quo minus pascua immutet et ad culturam reducat, qui saltem ius habet pascendi tempore apertionis, zu offenen Zeiten, quod in agris fit messe peracta; in pratis vero plerumque post festum Michaelis. Et illud quoque confirmat CARPZ. *in dicta Constit. 41. def. 3.* verbis: Es wäre denn, daß solche Hütung und Trifft-Gerechtigkeit bemeldter Dorffschafft und Nachbarn uff euren Feldern und Aeckern alleine zu offenen Zeiten, und nicht bey geschlossenen Feldern zustünde, dessen genösset ihr billich und mit Fug, uff solchen Fall die Felder und Leiten umzureissen, und zu Ackern zu machen, und kan euch deswegen nicht Einhalt gethan werden. V. R. W.

§. XL.

Quemadmodum vero FRANCIS. ZOANNETT. *Tr. d. emt. et vendit. n. 204. seqq.* venationem Germanicam seruitutis habeat naturam, quippe quae a syluis et nemoribus plebeiorum iurisdictioni Nobilium debeatur. Ita quoque hoc pascendi ius pari modo nihil aliud quam seruitus a pratis, agris et nemoribus plebeorum nobilium aliorumque qui eodem gaudent iure, iurisdictioni debita, neque realis. Licet enim, monente eodem ZOANNETTO, iurisdictio dicatur cohaerere personae magistratus, sicut domini iuxta BARTHOL. *in l. 1. ff. d. iurisd. omn. iud.* et ita potius videatur seruitus personalis, cum debeatur personae

eius

Digitized by Google

eius quae habet iurisdictionem; rectius tamen ita concludemus, iurisdictionem personae Magistratus secundum quid, i.e. respectu exercitii ipsius iurisdictionis; subiecto vero seu territorio simpliciter cohaerere, cum eius latitudinem, et longitudinem non egrediatur *l. vlt. ff. iurisd. omn. iud. lib. 239. §. 8. ff. d. V. S.* Hinc BART. *in d. l. 1. n. 16.* dicit quod Princeps, si cui concedat vniuersaliter territorium aliquod, intelligatur, etiam iurisdictionem vniuersaliter simul concedere, sicuti etiam *in l. 1. §. cum vrbem nostram n. 9. ff. d. offic. praefect. vrb.* dicit, quod omnis iurisdictio ordinaria territorio cohaereat.

§. XLI.

Differt ab hac pascendi seruitute hodie receptum ius compascendi, vti iamiam supra ostendimus, quando scil. duo pluresue vicini ex familiaritate in praedii et territoriis suis sibi inuicem mutua concedunt. STRUV. *d. Exercit. th. 27.* Et in hoc familiaritatis, vicinitatis et mutuae quasi societatis solum, non vero seruitutis ius attendi certum est. PARIS. *Conf. 27. n. 112. et 113.* quamquam contrarium non nemini probabilius ex MEVII *Decis. 272. Part. V.* videatur; At vero propius inspicientibus ipsum cit. Autorem nulla nostrae assertioni contraria apparebit opinio; namque eo loco is nouum plane format casum; quando scil. necessitate, quae legem non patitur, ita exigente fieri aliter non possit, quin hoc precarium reciprocum aliquando fiat seruitus; Quod in primis fit, quando duo vel plures vicini ita possident agros commixtos, vt neuter eorum separatim pascere queat; Insuper rei huic non modo magnum additur pondus, sed eadem quoque multo elucescit clarior ex Responso Facultat. Iuridic. Helmstadiensis, Senatus, Vltzensi M. Iun. 1646. hunc in modum transmisso: So viel aber in specie die Acker betrifft, so die Bürger mit den Bauern, bevorab aus Hambruch ein Stück ums andere haben, und euere wegen der Hut nicht wohl abgesondert werden können; An solchen Oertern müste die Weide denen Bürgern und Bauern nothwendig gemein bleiben, und wäre von der hohen Obrigkeit zu

mäßi-

mäßigen, welcher gestalt von beyden Theilen solche Gemeinde füglich zu betreiben sey; Woferne aber die Stadt und Dorffschafften wegen gesamter Hut sich nicht vergleichen könten, und ihnen in solcher Communion zu verbleiben belieben wolte, wäre pro Mensura Agrorum et Compascuorum eine billiche Mäßigung der Schafftrifft allerseits anzustellen, und hätten sie dann ohne Unterscheid, es gehöre Grund oder Boden wohin es welle, sich der Weide zugebrauchen. V. R. W.

§. XLII.

Ex hoc compascendi iure vterque vicinorum facultatem habet in alterius fundi sua pascendi pecora, quamdiu alteri placuerit; Potest itaque ab altero sociorum separatim propriis pascuis vti volente eidem renunciari. v. IOAN. KOEPP. *Decis. 12. n 7. et* CARPZ. *Part. 2. Constit. 41. def. 9.* Mutui enim illi actus, qui solo vicinitatis nituntur iure nullum important ius, multo minus praescriptionem, prout responderunt Anno 1630. *Dn. ICti Wittenbergenses* sequenti modo: Ist das Ritterguth T. der Niederjagten und Weidewercks auf dessen Feldern und Fluren berechtiget 2c. nach mehrern Inhalt des uns zugeschickten Speciei Facti und angehengten Fragen. Wann nun gleich auf N. Seite vorgegeben werden möchte, daß ex mutuis Actibus et tacito Consensu die Koppeljagt zwischen beyden Gütern zu erhärten, auch daß es von langen Jahren, weil die Felder aneinander stossen, hergebracht, und daß man dadurch ein Ius Quaesitum erlanget, ja daß schon vor 25. Jahren die Koppeljagten eingeführet, und also dieselben praescribiret, ferner daß auch per Modum Seruitutis solche acquiriret sey, dahero man T. Seiten dieselbe ohne ausdrückliche Gegentheils Einwilligung aufzuheben, und der Pfandung, als welche ohne dis in den Reichs-Abschieden verboten, zu brauchen, nicht befugt sey. Dennoch aber und dieweil beyde Güther T. und N. sey im Churfürstenthum Sachsen gelegen sind, und dann vermöge der Churfürstl. Sächs. Landes-Ordnung, auch unterschiedener ergangener gnädigsten Befehle de annis 1613. 1626. 1629. 1630. niemanden auf des andern Grund und Boden, ungeachtet einiges Fürwendens, daß es also hergebracht, zu jagen, hätzen 2c. ohne

des andern Willen nachgelassen, auch keine gewisse Verträge dies-falls zwischen beyden Theilen vorhanden sind, welche N. Seiten vrgiret werden können, die bißhero ergangene Mutui Actus und der tacitus Consensus, so sich auf blose Nachbarliche Zulassung gründet, kein Recht, weniger einige Praescription geben, zumahlen dieselbe ohne diß, es sey denn immemorialis, nicht statt hat, die vorgegebene Seruitus auch nicht zu praesumiren, sondern von N. Seiten probiret werden müste, über dies auch die Felder nur aneinander stossen, und dergestalt nicht, daß keiner die Jagten ohne Betretung des andern verrichten könne, miteinander vermenget sind, endlichen bekant, daß die Koppeljagten ex Iure Familiaritatis, Amicitiae et Vicinitatis gemeiniglich herrühren, darzu denn, wie auch sonst in Communione oder Societate zu bleiben, vermöge der Rechte niemand gezwungen werden mag, als ist auch der Besitzer des Guths T. die bißhero mit denen N. und andern benachbarten gehabte Koppeljagten gerichtlich oder durch Notarien und Zeugen aufzusagen, und dieselben aufzuheben, und da Gegentheil darvon sodann nicht abstehen solte, die Pfandung, weil dieselbe vermöge Sächs. Rechte nachgelassen, wider die Nachbarn fürnehmen, oder Actionem Negatoriam anzustellen, oder aber auch auf die in der Landes-Ordnung §. daß auch keiner auf des andern Grund und Boden rc. gesetzte 100. Rthlr. Straffe zu klagen wohl befugt. V. R. W. Quam sententiam Dnn. ICti Ienenses ad Consultat. J. B. zu T. M. Octobr. 1680. hoc modo confirmarunt: Auf vorhergehende Facti Speciem, und darbey befindliche zwey Fragen, darüber unsere Rechts-Belehrung begehret worden, sprechen W. V. R. Ob wohl die Besitzere des Ritterguths O. viel und lange Jahr der Koppeljagt auf denen zu dem Ritterguth T. gehörigen Flur und Feldern sich gebrauchet, dennoch aber und dieweil ietztgedachten Besitzern des Ritterguths O. die Koppeljagt nur aus Vergünstigung zuständig, welche, nach rechtlicher Verordnung und Art eines Precarii Reciproci zu ieder zeit wiederruffen werden mag, und darüber einige Praescription bloß aus vieljährigen Gebrauch, mit Bestande nicht anzuziehen noch an der Aufkündigung hinderlich ist, auch in gegenwärtigen Fall die Situation der T. und O. Fluhren also beschaffen, daß die Separation der Jagten füglich geschehen könne, so ist

so ist der Besitzer des Ritterguths T. die Koppeljagt mit dem Ritterguth O. dergestalt nach Belieben aufzuheben wohl befugt, daß hinführo ein ieglicher auf seinen Revier verbleiben müssen, und kan diese Auffündigung durch Notarien und Zeugen geschehen, und wann der andere Theil gleichwohl hernach die Koppeljagt exerciren würde, mit der Pfändung verfahren, und Libertatis Possessio vel quasi hierdurch erhalten werden, da aber das Petitorium Iudicium nöthig anzustellen etwa solte vorfallen, so dann möchte am füglichsten Actio Negatoria statt haben. V. R. W.

§. XLIII.

Etiamsi quoque inter socios per Recessum aliquem termini certi ita sint constituti, vt nullo vnquam tempore reuocari debeant, hoc tamen ius compascendi reuocaturo nequicquam obstabit; quoniam a pactis terminorum ad ius compascui inferre non licet. Sicuti *ICti Magdeburgenses M. Mart. 1675.* responderunt: Auf euere andere Frage, ob die Gemeinde zu Grossen S. die in bemeldten Gräfl. H. Regierungs-Recess, gedachtes Ius compascui revociren könne? Sprechen W. V. R. Ob wohl in selbigen Recess gedacht, daß es bey solcher darin bezeichneten Gräntz-Scheidung in Ewigkeit verbleiben solle. Dieweil aber dennoch der Vsus compascuorum ein Reciprocum Precarium ist, und von den Gräntz Pactis auf das Ius Compascui nicht inferiret werden, noch das Herbringen einen Titulum geben mag, zumahln dasselbe noch nicht ausgeführet; so ist euch, wann gleich selbiger Recess seine Richtigkeit hätte, das Ius Compascui zuwiederruffen unbenommen, es wäre denn, daß die Ober- und Mittel-R. einen Titulum oder Causam Compascui bescheinigen möchten, auf solchen Fall wäret ihr das Ius Compascui zu revociren nicht befugt. Alles V. R. W.

§. XLIV.

Eodem modo sese res habet, quando precario quis vtitur pascuis, vel propter vsum eorundem aliquid praestat, puta seruitia, frumentum etc. KOEPP. *Decis. 57. n. 64.* MODEST. PISTOR. *Part. 1. Cons. 7. n. 11.* Sicuti autem in illis vbi quis familiaritatis iure iisdem vtitur, alter contra alterum longissimo vsu vel praescriptione, etiam vltra hominis

Digitized by Google

minis memoriam sese tueri non potest. MATTH. DE AFFLICT. *Decis. 290. n. 9. et* IOAN. KOEPP. *Decis. qu. 12. n. 9.* Ita quoque in his precario possidens, vel aliquod seruitium praestans non potest praescribere contra Dominum fundi, etiamsi longissimo tempore vtatur pascuis absque vlla praestatione, nisi probet se vsum esse pascuis tempore ad praescribendum sufficiente non precario, sed iure seruitutis, quod luculentius patescit ex Responso *Facult. Iur. Ienens. M. Nouembr. 1622.* dato et a RICHTERO *Part. 1. Cons. 36. n. 29.* hoc modo allegato: Hat die Gemeinde bey den Junckern der Feldmarcks bittlichen erhalten, daß sie um ein gewiß Geld etwas von Viehe in solche Marck treiben mögen. Nachmahls sie ihnen viel Mistfuhre, Einfuhre, und andere Bifuhren umsonst gethan, dahero die Junckern durch die Finger gesehen, und sie mit ihren Viehe gantz hinein treiben lassen; Wann sie nun gleich solche Trifft in die 30. Jahr aneinander gebrauchet, so hat doch dieselbe Gemeinde dadurch eine Erbtrifft nicht erlanget, sondern wenn solche N. Gemeinde ihre angemaste Gerechtigkeit mit einer Verjährung zu bekräfftigen Vorhabens, so ist von derselben, daß sie über Rechtsverwehrte Zeit sich der Hut-Weyde in S. Marck Iure Seruitutis gebraucht, zu beweisen.

§. XLV.

Multum denique refert in compascuis, an personae eadem an villae seu fundo debeantur. Personae concessa ius quoddam personale tribuunt, ex quo eidem facultas est in pascua agendi pecus vbicunque et quantumcunque habuerit, modo illud iuxta supra ostensum modum moderate fiat, et ita ne alter vsu rei suae excidat. Sed cum rei seu praedio vel fundo villae sunt concessa pascua, non alia pecora in eis pascere, quam quae sunt in illa villa, fundo vel praedio, permittitur. MEV. *Part. 5. Decis. 251. n. 4. seq.* Ius autem compascendi in dubio ius rei seu fundi esse intelligitur, praesertim in ea specie, quando pluribus in agris, quos in eodem possident pago, ius pascendi est commune pro villis quas ibi habent. Et ita consuetudinem vbique huic iuri regulam dicere testatur MEV. *d. l. n. 6.*

Digitized by Google

CAPVT V.
DE ACTIONIBVS CIRCA PASCVA.

§. XLVI.

SUnt qui dubitant ius hoc pascendi vt et alia iura innominata, quae apud nos Germanos sunt frequentissima, ius scil. venandi, aucupandi, piscandi etc. nominari posse seruitutes, siquidem pacta esse et iura quaedam personalia affirmant, vti expresse tenent GLOSSAE *in l. 8. ff. d. seruit.* in *l. 14. ff d. alim. leg. et in l. 4. ff. d. seruit. rustic. praedior.* Verum si vera haec essent, non daretur, pro iis actio confessoria vel negatoria, quippe quae in pactis personalibus locum non habent; neque etiam darentur contra quemcunque possessorem, cum pacta ad tertium non extendantur. *l. 27. §. 4. ff. d. pactis. et l. 73. §. 4 ff. d. R. I.* Recte igitur statuimus cum ZASIO *Lib. I. Singular. Respons. c. II. n. I.* iura ista esse seruitutes, ob hanc in primis rationem, quod testante consuetudine contra quemcunque possessorem competant et aliquando vltra centum annos durent. Cui quoque consentit IOAN. FAB. *in §. 3. Inst. d. actionib. et* BALD. *in l. fin. C. d. condict. indebit.* quamuis hic referente Zasio variet in RVBR. *C. d. Vsufr.*

§. XLVII.

Multas praeterea qui praescripsit ius pascendi contra eum qui non possidet et tamen idem sibi competere contendit, habet actiones, et (1.) quidem ex *l. diffamari. C. d. ingen. et manumiss.* V. GEORG. MVND. *ad d. l. c. 2.* §. *12. n. 14. seqq. et cap 4. n. 112. seqq.* 2.) Actionem confessoriam et negatoriam. v. STRVV. *Exercit. XIII. th. 45* non quidem directas sed vtiles, siquidem illae saltem dantur, quando expresse constituta est seruitus, *l. 1. §. Vlt. ff. d. aeq. et aq. pluu. arcend.* V. MODESTIN. PISTOR. *Vol. I. Conf. 7. q. 3. n. 19.* qui quid confessoriam instituens probare teneatur ibidem docet. Vtuntur autem hodie actione confessoria vtili ad affirmanda et vindicandà iura incorporalia. STRUV. *d. Exerc. th. 43.* et negatoria vtili ad eadem neganda, qua scil. Dominus aduersus eum qui seruitutem in re ipsius praetendit, rem liberam declarari intendit. STRUV. *d. l. th. 48. per l. 2. pr. l. 4. §. 2. l. 7. l. 11. et l. 4. ff. si seruit. Vindic.*

§. XLVIII.

Si quoque (3.) ex forma statuti praescriptio sit facta, Dominus fundi dominantis habet condictionem ex illo statuto, per *l. 1. ff. d. condict. ex leg. ibique Dd iung.* BARTH. COEPOLL. *d. S. R. P. cap. 9. n. 36.* si inter eos, qui simul praescripserunt ius pascendi, vel quibus vna illud competit, contentio sit orta ex eo, quod vnus sociorum eodem ciuiliter vti nolit, alter potest instituere communi diuidundo iudicium. *l. 23. ff. comm. diuidund. l. 4. §. 7. ff. fin. regund.* BARTH. COEPOLL. *d. c. 9. n. 27.* BERLICH. *Part. 2. Concl. 49. n. 17. et* THOM *Tr. d. nox. animal. cap. 16. n. 2. V. th. 10. huius Sction.* Si etiam (5.) Dominus fundi seruientis pascua ad culturam reducere, fossis aut vallo cingere, in iis aedificare, vel aliud quid noui moliri velit, is qui praescripsit nouum opus nunciare potest. *l. 1. §. item Iuliano. ff. Remiss. l. 5. §. 9. l. 3. §. 3. ff. d. nov. oper. nunciat.* nisi hic ipse Dominus fundi seruientis meliorando agrum seu fundum

suum

Digitized by Google

suum non noceat seruituti pascendi. *b. th. 14. Sect. 3. Disp. nostra.* Deinde (6.) potest instituere interdictum vti possidetis pro huius iuris pascendi retinenda possessione. *l. 4. ff. d. seruit. l. 8. §. 5. ff. si seruit. vindic.* Et denique (7.) praeter alia pro recuperanda possessione tutissimum competit remedium *c. redintegranda 3. qu. 1. et saepe d. restit. spol. add.* CASPAR. KLOCK. *d. Contrib. cap. 19. n. 136. seqq.* *ibi iuxta* MENOCH. *d. recuper. possess. remed.* requiritur possessio de praeterito, et spoliatio siue deiectio de praesenti.

§. XLIX.

Haud inconcinne quoque hic erit referenda actio de pastu pecoris, qui pastus in specie nihil est aliud quam damnum, ab alicuius pecude in alienis fructibus depascendis datum. *l. vlt. C. d. L.* AQVIL. *l. 14. §. vlt. ff. d. praescript. verb.* Quod damnum mediante hac actione ab eiusdem pecudis domino, prout aestimabitur, est resarciendum, vel ipsum pecus noxae dedendum. OLDEND. *Class. 6. act. 19.* Maxime autem in hoc attendenda est differentia iuris Ciuilis et Saxonici; quoad hoc enim potest dominus praedii pecus alterius in suo fundo repertum, si pascendo dederit damnum, abigere, et tamdiu in domo sua detinere, donec sibi de damno fuerit satisfactum. Land-R. *Lib. 2. art. 47. ibi Gloss. n. 9. ita:* ein ieder mag auch eines um allen Schaden pfänden, der auf seinen Felde geschicht. *Add.* ZOBEL. *Part. 2. differ. Saxon. 36. n. 3.* Quod secus se habet quoad illud, ius nimirum Ciuile, cuius rei rationes vid. in *Colleg. Argentorat. ad Tit. ff. si quadr. paup. fec. dic. n. 18.*

§. L.

In Saxonia hodie plerisque in locis moris est, vt siquis pecus alterius in agro suo damnum pascendo inferens offendat, illud in publicas aedes vel ad magistratum vici (oder den Heimbürgen) abigere possit, vbi pignoris loco tamdiu retinentur, donec damni illati pro iudicis arbitrio post praeuiam cognitionem (auf vorhergehende Besichtigung des zugefügten Schadens) aestimationem soluerit, vna cum expensis et emenda siue poena pignoris, (den Pfand-Schilling, oder die Busse. Land-R. *Lib. 2. art. 24. et 47.* CARPZ. *Iurispr. Part. 2. Constit. 26. def. 5.* Huius rei eodem die certior factus dominus si nihilominus neglexerit animal redimere, pro singulis noctibus quibus est inclusum, tres solidos, h. e. quatuor grossos in poenam morae exsoluere tenetur, (er muß das übernächtige Pfand allemahl mit drey Schillingen lösen.) CARPZ. *d. l. Constit. 27.* Si vero in tantum excrescat poena, damni et alimentorum aestimatio, vt pecudis aestimatae valorem adaequet, (wenn sich das Pfand verstanden,) Iudex aestimatum illud pignus vendere, et ex pretio soluere soluenda potest iuxta BERLICH. *2. Concl. 34.*

CAPVT VI.
DE IVRE STERCORANDI.

§. LI.

MOdum agros stercorandi *Stercutium Fauni* filium, postquam eumdem *Hercules e Graecia, Augea Rege* ibidem inuentore attulisset, primum in Italia docuisset, refert PLINIVS *Lib. 17. cap. 9. et* MACROB. *Lib. 1.* De quo pluri-

Digitized by Google

pluribus v. *D.* AVGVSTIN. *Lib. 18. d. Ciuitat. Dei cap. 15.* Ipsum autem stercorandi ius est facultas erigendi in propriis agris septa, eoque oues suas immittendi ad foecundandos agros. Separata insuper iura sunt ius pascendi et ius stercorandi, nec illi, qui habet ius pascendi in suis agris statim quoque competit ius erigendi ibidem septa, vti hoc aliquo modo patere potest ex specie facti in alia aliqua causa ad Scabinatum Ienensem ita transmissa: Sind von den Chur-fürsten zu Sachsen und Burggraffen zu Magdeburg Unsern Gn. Herrn die von H. mit einer freyen Schafftrifft 600. starck, einer Bocht, und ich G. von H. 400. starck auch einer Bocht, und dann L. K. von S. auf 900. Schaff-nösser mit zweyen unterschiedlichen Hürden oder Bochten im Flur und Feldern vor grossen G. zu halten, zu treiben und zu weiden gnädigst belieben, haben auch solche Trifft-Gerechtigkeit weit über Menschen Gedencken geruhig ersessen, dargegen die Gemeinde zu besagten grossen G. vermöge solcher alten Recesse gleichfalls Schaffnösser, iedoch ohne einige Bochtschlagung, zu halten, und in den Feldern daselbsten zu hüten und zu weyden berechtiget, es ist aber rc.

§. LII.

Non tamen semper specialis ad hoc requiritur titulus, sed qui habet ius pascendi in suis agris etiam in possessione esse iuris stercorandi in iisdem praesumitur. Non itaque a possidente possessio, sed ab aduersario deiectio siue contra ipsum praescriptio est probanda, quam quamdiu non probauerit, tamdiu hic in possessione manere potest, quod *Dnn. ICti Ienenses Anno 1630.* hoc modo affirmarunt: Uff summarische Klage, darauf erfolgte Inhibitionen, und ferner Einbringen K. W. und H. von T. Gebrüdere, Klägern an einen, Syndicen der Gemeinde zu S. beklagten anders Theils, so sie uns von N. 1. biß uff N. 92. inclus. Za. u. dar. S. des R. Zb. geb. Demnach spr. W. V. R. daß Beklagte wegen begangener Contumacien in die gedrohete Straffe der 30. Goldgüld. verfallen, sonsten aber erscheinet aus den Acten allenthalben so viel, daß Beklagte Pferch- und Hürten-Läger auf ihren eigenthümlichen Aeckern aufzuschlagen wohl befugt, es möchten dann Klägere wie Recht beweisen, daß dem Beklagten solches nicht verstattet, sondern sie gepfändet worden, und hätten darauf stille geschwiegen, und des Pferchschlages sich enthalten, und solcher Gerechtigkeit inwendig Rechtsverwehrter Zeit nicht angemasset, darmit werden Kläger in Sächs. Frist billich gehört, Beklagten ihr Recht und andere Rechtliche Nothdurfft darwider vorbehältlich, V. R. W.

§. LIII.

Quaeritur hic: an, si Dominus alicuius praedii velit oues suas in agrum alterius stercorandi causa immittere Dominum iurisdictionis nec eum praeferre isti, qui saltem habet particulam iurisdictionis istius praedii, v. c. Titius possidet praedium quod subiacet iurisdictioni Meuii, Sempronius habet quoque aliquam iurisdictionis particulam in isto praedio, Titius ille vult oues immittere in agros Meuii, stercorandi causa, quaeritur ergo an Sempronius ob particulam iurisdictionis possit praetendere vt Titius dimidiam ouium partem dimittat in agros suos; Respondetur Sempronio nullum inde nascitur ius, sed Meuius iure meritoque totam

in

in agros suos recipit gregem, nisi probare possit contractum inter se et Titium hac de re esse factum; et eundem in modum Anno 1604. responderunt Dn. Scab. Ienenses: Uff schrifftliches Einbringen H. von B. Klägern an einen G. W. von B. Beklagten andern Theils, so ihr uns sub lit. A. biß uff H. inclus. Zaschw. u. bar. u. Rb. geb. Sp. W. V. R. Erscheinet daraus so viel, daß Beklagter des Nicol Feigen Schaffe den Sommer über in seinen Pferch uff Bewilligung berührtes Feigens mit mehrern Recht, als Kläger, zu nehmen befugt, und ist mit dem halben Theil Beklagter sich ersättigen zu lassen nicht schuldig, es könte dann Kläger anderer Gestalt, dann geschehen, und erheblicher beweisen, daß Feige mit ihme verbindlichen contrahirt und geschlossen, darmit würde er, und darwider Beklagter mit seiner Gegen-Beweisung und anderer rechtlichen Nothdurfft, zugelassen, darauff ferner ergienge was recht ist, V. R. W.

§. LIV.

Aliquando in hoc stercorandi iure obtinet sors, vti in suis Decisionibus Sabbathinis c. 16. Dec. 39. deducit *Praeses*, ibidemque verba NOAE MEURER. P. 1. des Forst-Rechts, Tit. von Schäffereyen, ita allegat: Als auch mit dem Pferchen bey den Unterthanen sich zu Zeiten allerhand Unrichtigkeit begiebt, daß die Armen des vor denen Vermöglichsten nicht geniessen mögen, ist es nicht unziemlich, daß an einen iedem Orthe, so es anders die Gelegenheit erleiden mag, um den Pferch geloßt, oder sonst mit guter Ordnung gehandelt werde, auch keinen gestattet, sein Loß und Pferch dem andern zu kauffen zu geben oder zu schencken, sondern wo einen also ein Loß, oder durch eine solche dergleichen gemeine Ordnung, ein Pferch gefallen und zugetheilet wird, und denselben auf seine eigene Güther, Aecker rc. nicht setzen noch führen wolte, daß derselbige Pferch auf den Nechsten der nach ihm folgt, so den Pferch also zu gebrauchen hat, falle, also, daß hierinnen kein Betrug, Gefehrd, noch Vortheil gesucht werden soll.

§. LV.

Quid super casum fortuitum vel vim maiorem stercoratio impediatur, an conductori remissio concedenda? Neg. regulariter, nisi damnum inde magnum oriatur. vid. PANTZSMANN. *quaest. 1. et seqq.* Atque ita responsum M. Iul. Anno 1629. An den Schaffmeister zu Rassenburg: Da der von euch angezogene Schade des durch die Soldaten verhinderten Pferchs nicht gering, sondern sich so hoch beläufft, so ist E. E. Rath zu B. etwas am Pacht-Gelde schwinden zu lassen schuldig. V. R. W.

§. LVI.

Si pecoris relictus vsus est, puta gregis ouilis, ad stercorandum agrum suum duntaxat pecoribus quis vti potest. §. 4. *Inst. et l. 12. §. 2. d. 8f. et habit. add. l. 7. C. d. curs publ. in verb: Stercus animalium pro solatio habere concedimus.* Cum enim lac, lana et agni ad fructus pertineant, qui non competunt vsuario: et nihil restet vtilitatis quam stercoratio: ideo solum haec vsuario relinquitur: v. FAB. *ration. ad. d. text.*

F I N I S.

A011473042

Digitized by Google

Digitized by Google

Digitized by Google